

อุศุลฟิกฮ์

The Principle of Fiqh

รองศาสตราจารย์ ดร.อิสมาแอ อาลี

ISBN 978-974-11-4944-5

อุศุลฟิกฮฺ

The Principle of Fiqh

ผู้เขียน รองศาสตราจารย์ ดร.อิสมาแอ อาลี

บรรณาธิการ : มาลิก โยธาสุมุท
 ดร.มะรอนิง สาแลมิง

พิมพ์ครั้งที่ 2 : มิถุนายน 2552

พิมพ์ต้นฉบับ : มูฮามะ ปาปา

พิมพ์ที่ : โรงพิมพ์มิตรภาพ ปัตตานี

ISBN : 978 - 974 - 11 - 4944 - 5

คำนำพิมพ์ครั้งที่ 2

ในการพิมพ์ครั้งแรก เนื้อหาของวิชาอุศุลฟิกฮ์ได้ถูกกำหนดให้เป็นเนื้อหาของรายวิชาเดียว ผู้เขียนจึงได้เตรียมเนื้อหาให้สอดคล้องกับการใช้ในการเรียนการสอนด้วย ต่อมาเมื่อปี พ.ศ. 2539 วิทยาลัยอิสลามศึกษาได้เปิดหลักสูตรกฎหมายอิสลาม และได้แยกเนื้อหาของวิชาอุศุลฟิกฮ์เป็นสาม รายวิชา โดยผู้เขียนรับผิดชอบสอนทั้งสามรายวิชาช่วงเวลาหนึ่ง จึงได้พยายามขยายและเพิ่มเนื้อหาให้ละเอียดและครอบคลุมมากขึ้น เพราะความรู้ทางด้านอุศุลฟิกฮ์นั้นเป็นพื้นฐานที่สำคัญมากสำหรับ นักศึกษาที่เรียนวิชาเอกกฎหมายอิสลาม

ก่อนพิมพ์ครั้งนี้ผู้เขียนได้แก้ไขมาเป็นระยะๆ เพื่อให้มีความถูกต้องและสมบูรณ์ที่สุดเท่าที่จะทำได้ ขอขอบคุณผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร. อับดุลเลาะ หนุ่มสุข ที่ได้ให้คำแนะนำที่เป็นประโยชน์ ขอขอบคุณ ศาสตราจารย์นายแพทย์ วิญญู มิตรานันท์ ที่ได้ให้การสนับสนุนค่าใช้จ่ายส่วนหนึ่งในการพิมพ์ครั้งนี้

หวังว่าหนังสือเล่มนี้ จะเป็นประโยชน์มากพอสมควรสำหรับนักศึกษาและผู้สนใจทั่วไป
อินชาอัลลอฮ์

อิสมาแอ ฮาลี
มิถุนายน 2552

กิตติกรรมประกาศ

แต่คุณพ่อและคุณแม่ซึ่งได้กลับสู่ความเมตตาของอัลลอฮ์แล้ว ที่ได้ทุ่มเทสั่งสอน ให้คำปรึกษา และให้กำลังใจ ตลอดระยะเวลาที่ทั้งสองมีชีวิตอยู่ แต่อุสตาซ อุมาร์ ดอยิบ ที่ได้ให้โอกาสแก่ผู้เขียนได้รับทุนการศึกษาจนสามารถสำเร็จการศึกษาชั้นสูงสุด แต่อาจารย์ปัญญ์ ยวนแหล ได้ให้โอกาสแก่ผู้เขียนได้รับราชการเป็นอาจารย์สอนที่วิทยาลัยอิสลามศึกษา มหาวิทยาลัยสงขลานครินทร์ วิทยาเขตปัตตานี ตลอดจนเพื่อนร่วมงานที่วิทยาลัยอิสลามศึกษาที่ให้คำแนะนำ ให้ความร่วมมือ ความช่วยเหลือในรูปแบบต่างๆ แก่ผู้เขียน และที่ลืมไม่ได้คือ คุณนุระมา อาลี คู่ชีวิตที่ร่วมสุขและร่วมทุกข์ และรับภาระดูแลงานบ้านทั้งหมด ตลอดจนงานดูแลลูกๆ ทุกคนเป็นอย่างดี จนผู้เขียนมีเวลามากพอที่จะเขียนงานวิชาการ

ขออัลลอฮ์ได้โปรดตอบแทนคุณงามความดีแด่บุคคลที่กล่าวมา และที่มิได้กล่าวมา ซึ่งมีส่วนโดยตรงหรือโดยอ้อมทำให้หนังสือเล่มนี้ได้มีโอกาสออกมาสู่ผู้อ่าน อามีน

อิสมาแอ อาลี
มิถุนายน 2552

สารบัญ

เรื่อง	หน้า
บทนำ ประวัติความเป็นมาของวิชา อุตุนิยมวิทยา	1
บทที่ 1 อธิบายอุตุนิยมวิทยา	7
1.1 ความหมายของ อธิบายอุตุนิยมวิทยา	7
1.2 ประเภทของ อุตุนิยมวิทยา	8
ก. อุตุนิยมวิทยา ดักลิฟท์	9
ข. อุตุนิยมวิทยา วัฏจักร	12
ค. ประเภทต่างๆ ของอุตุนิยมวิทยา	16
1.3 อธิบายอุตุนิยมวิทยา	20
ก. ใครคือ อธิบายอุตุนิยมวิทยา	20
ข. วิธีที่จะรู้อุตุนิยมวิทยา	21
1.4 อธิบายอุตุนิยมวิทยา	22
ก. ความหมาย	22
ข. ขอบข่ายของการกระทำ	23
ค. เงื่อนไขของสิ่งที่อุตุนิยมวิทยาให้กระทำ	25
1.5 อธิบายอุตุนิยมวิทยา	27
ก. ความหมาย	27
ข. ประเภทของความสามารถ	27
ค. สิ่งที่มีผลกระทบต่อความสามารถ	29
บทที่ 2 แหล่งที่มาของอุตุนิยมวิทยา	31
2.1 อธิบายอุตุนิยมวิทยา	31
ก. ความหมาย	31
ข. อธิบายอุตุนิยมวิทยาของอุตุนิยมวิทยา	32
ค. ประเภทของอุตุนิยมวิทยาในอุตุนิยมวิทยา	35
ง. ลักษณะของการบัญญัติอุตุนิยมวิทยาในอุตุนิยมวิทยา	36
จ. นิสัย	39

คำนำพิมพ์ครั้งที่ 1

ด้วยพระนามของอัลลอฮ์ ผู้ทรงกรุณาปรานี ผู้ทรงเมตตาเสมอ

เอกสารการสอนเล่มนี้เป็นคู่มือประกอบการศึกษาวิชาอุศูลุลฟิกฮ์ (The Principles of Islamic Jurisprudence) ซึ่งเป็นวิชาที่ว่าด้วยหลักการและกฎเกณฑ์ที่มีมุัจญ์ตะฮิดหรือผู้วิเคราะห์วินิจฉัยกฎหมายอิสลามใช้เป็นแนวทางในการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ทั้งที่มีตัวบทจากอัลกุรอาน หรือ หะดีษ และที่ไม่มีตัวบทจากทั้งสอง ซึ่งมีความสำคัญมากสำหรับนักศึกษาวิชาเอกและโทอิสลามศึกษา ตลอดจนผู้สนใจอิสลามศึกษาทั่วไป เพราะเป็นวิชาพื้นฐานในการศึกษาอัลกุรอาน และอัลหะดีษ โดยเฉพาะส่วนที่เกี่ยวกับกฎหมายอิสลาม

เอกสารเล่มนี้ครอบคลุมเกือบทุกเนื้อหาหลักของวิชานี้ ซึ่งผู้เขียนถือว่าเป็นการปูพื้นฐานในการศึกษาวิชานี้ อย่างไรก็ตามบางเรื่องที่เห็นว่ามีค่ามากในทางปฏิบัติได้เขียนอย่างละเอียดพอสมควร หวังว่าในโอกาสอันใกล้นี้จะสามารถเขียนตำราที่สมบูรณ์ในสาขาวิชานี้ได้

เนื่องจากวิชานี้เป็นวิชาที่ยังไม่มีผู้แต่งหรือเรียบเรียงตำราเป็นภาษาไทยและวิชานี้ก็ไม่เหมือนหรือคล้ายกับกฎหมายทั่วไปที่พอจะขอยืมคำศัพท์เฉพาะมาให้ความหมายที่จะช่วยให้เข้าใจง่ายขึ้น

ผู้เขียนขอขอบพระคุณทุกท่านที่มีส่วนทำให้เอกสารเล่มนี้ได้รับการพิมพ์เป็นเล่มเช่นนี้ โดยเฉพาะอย่างยิ่งคุณสมเจตน์ นาคเสวี และ ผศ.อับดุลเลาะ อับรู่ ที่ได้ช่วยขัดเกลาภาษาให้ดีขึ้น

หวังว่าเอกสารเล่มนี้จะอำนวยประโยชน์แก่นักศึกษา และผู้สนใจวิชาอุศูลุลฟิกฮ์ หรือหลักนิติศาสตร์อิสลามมากพอสมควร

อิสมาแอ อาลี

2.2 สุนนะฮฺ	53
ก. ความหมาย	53
ข. สุนนะฮฺกับการเป็นแหล่งที่มาของ hukum	56
ค. ความสัมพันธ์ระหว่างอัลกุรอานกับสุนนะฮฺ	59
ง. ประเภทของสุนนะฮฺ หรือหะดีษ	61
จ. หะดีษอาหฺาดที่ใช้ได้	63
ฉ. หะดีษอาหฺาดที่ใช้ไม่ได้	64
2.3 อิจญ์มาอฺ	68
ก. ความหมาย	68
ข. องค์ประกอบของอิจญ์มาอฺ	70
ค. อิจญ์มาอฺกับการเป็นแหล่งที่มาของ hukum	70
ง. อิจญ์มาอฺมีจริงหรือไม่	72
จ. ประเภทของอิจญ์มาอฺ	73
2.4 กียาส	74
ก. ความหมาย	74
ข. ความสำคัญของกียาส	76
ค. กียาสกับการเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลาม	77
ง. องค์ประกอบของกียาส	84
จ. อิลละฮฺและประเภทต่างๆ ของอิลละฮฺ	86
ฉ. ความผิดพลาดที่อาจเกิดขึ้นจากการกียาส	96
บทที่ 3 แหล่งที่มาของ hukum ที่บรรดาปราชญ์มีทัศนะแตกต่างกัน	98
3.1 อัลอิสติหฺซาน	98
ก. ความหมาย	98
ข. ประเภทของอิสติหฺซาน	99
ค. ทัศนะของปราชญ์กฎหมายอิสลามที่มีต่ออิสติหฺซาน	103
3.2 อัลมะศอลิหฺ อัลมุรสะละฮฺ	105
ก. ความหมายและความสำคัญ	105
ข. ประเภทของมะศอลิหฺ มุรสะละฮฺ	106
ค. สาเหตุของการนำหลักการมะศอลิหฺ มุรสะละฮฺในการกำหนดบทบัญญัติ	107
ง. ลักษณะของบทบัญญัติที่ใช้หลักการมะศอลิหฺ มุรสะละฮฺ	108
จ. กฎเกณฑ์ในการใช้หลักการมะศอลิหฺ มุรสะละฮฺ	109

ฉ. ทศนะของนักกฎหมายอิสลามที่มีต่อมะศอลิหฺ มุรสะละฮฺ	110
ช. ความแตกต่างระหว่าง กียาส อิสติหฺซานและมัศละหะฮฺ มุรสะละฮฺ	110
3.3 อัลอูรฟุ	111
ก. ความหมาย	111
ข. ที่มาและความสำคัญของอูรฟุ	112
ค. ความแตกต่างระหว่างอูรฟุกับหลักการบางอย่าง	113
ง. ประเภทต่างๆ ของอูรฟุ	114
จ. เงื่อนไขในการใช้อูรฟุ	115
ฉ. อูรฟุกับการเป็นที่ยามาของหุกม	115
3.4 อิสติศหาบ	117
ก. ความหมาย	117
ข. ลักษณะของอิสติศหาบ	118
ค. อิสติศหาบกับการเป็นแหล่งที่ยามาของหุกม	120
3.5 มัชฮับของเศาะฮาบียฺ	121
ก. ความหมาย	121
ข. ทศนะของเศาะฮาบียฺกับการเป็นที่ยามาของหุกม	122
3.6 อัชชะรออฺอิอฺ	125
ก. ความหมาย	125
ข. ประเภทของชะรออะฮฺ	127
ค. ชะรออะฮฺกับการเป็นแหล่งที่ยามาของหุกม	128
บทที่ 4 กฎเกณฑ์ทางด้านภาษาในการตีความตัวบท	130
กฎเกณฑ์ที่ 1 ความหมายของตัวบท	130
ก. มັນตุก นัสศุ	130
ข. ตีลาละฮฺ อิกติฎอฮฺ	131
ค. ตีลาละฮฺ อีซาเราะฮฺ	133
กฎเกณฑ์ที่ 2 ความหมายแฝงของตัวบท	134
ก. มัฟฮูม มุวาฟะเกาะฮฺ	135
ข. มัฟฮูม มุคอลละฟะฮฺ	136
กฎเกณฑ์ที่ 3 ความหมายของคำโดยคำนึงถึงความชัดเจน	143
ก. คำหรือประโยคที่มีความหมายชัดเจน	143
ข. คำหรือประโยคที่มีความหมายไม่ชัดเจน	146

กฎเกณฑ์ที่ 4 คำที่มีความหมายทั่วไปหรืออามมุ	150
ก. ความหมาย	150
ข. คำที่มีความหมายทั่วไป	150
ค. ลักษณะของอามมุ	153
ง. ขอบเขตของอามมุ	155
จ. ตัวบทที่มีลักษณะทั่วไปแต่มีสาเหตุเฉพาะ	157
ฉ. การยกเว้นคำอามมุ	159
กฎเกณฑ์ที่ 5 คำที่มีความหมายเฉพาะ	163
ก. ความหมาย	163
ข. ขอบเขตของคำเฉพาะ	163
ค. ตัวบทเฉพาะกับตัวบททั่วไปมีความขัดแย้งกัน	164
ง. ตัวบทเฉพาะด้วยกันขัดแย้งกันระหว่างกัน	167
กฎเกณฑ์ที่ 6 อัลมุฎลักและอัลมุก็อยยัด	168
ก. ความหมาย	168
ข. มุฎลักกับมุก็อยยัดขัดแย้งกัน	169
กฎเกณฑ์ที่ 7 ความหมายคำสั่ง	173
ก. ส่วนวนที่ใช้ในการสั่ง	174
ข. สถานภาพของคำสั่ง	176
ค. คำสั่งที่มีได้กำหนดจำนวนครั้งของการกระทำ	178
ง. การปฏิบัติตามคำสั่งจะต้องกระทำทันทีหรือไม่	179
กฎเกณฑ์ที่ 8 ความหมายของข้อห้าม	180
ก. ส่วนวนที่ใช้ในการห้าม	180
ข. สถานภาพของข้อห้าม	182
บทที่ 5 กฎเกณฑ์ด้านอุศูลุลฟิกฮในการกำหนดบทบัญญัติ	184
กฎเกณฑ์ที่ 1 เจตนารมณ์ทั่วไปของกฎหมายอิสลาม	184
ก. ความหมายของหลักการที่เป็นเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม	185
กฎเกณฑ์ที่ 2 สิทธิของอัลลอฮ์และสิทธิของมนุษย์	186
ก. การกระทำที่เป็นสิทธิของอัลลอฮ์	187
ข. การกระทำที่เป็นสิทธิของมนุษย์	188
กฎเกณฑ์ที่ 3 สิ่งที่น่าสนับสนุนหลักฐานที่ขัดแย้งกัน	188
ก. ประเด็นสายรายงาน	188

ข. ประเด็นเนื้อหา	189
บทที่ 6 อัจฉริยชาติ ตักลิต และฟัตวา	194
6.1 อัจฉริยชาติ	194
ก. ความหมาย	194
ข. ศัพท์ที่มีความเกี่ยวข้องกับอิจญ์ติฮาด	195
ค. ขอบข่ายของการอิจญ์ติฮาด	196
ง. คุณสมบัติของผู้กระทำการอิจญ์ติฮาด	198
จ. ระดับของการอิจญ์ติฮาด	205
ฉ. การแยกส่วนอิจญ์ติฮาด	207
ช. อัจฉริยชาติในกฎหมายโรมัน	208
6.2 ตักลิต	210
ก. ความหมาย	210
ข. ทัศนะของนักกฎหมายอิสลามเกี่ยวกับตักลิต	212
ค. ความแตกต่างระหว่าง ตักลิต กับ อิตติบาอู	213
6.3 ฟัตวา	214
ก. ความหมาย	214
ข. คุณสมบัติของมุฟตี	214
ค. ความแตกต่างระหว่าง ฟัตวา กับ เกาะฎอฮ์	215
บทปิดท้ายเล่ม	216
เอกสารอ้างอิง	217

บทนำ

ประวัติความเป็นมาของวิชา “อุศูลุลฟิกฮ”¹

บทบัญญัติต่างๆ ที่ชาวมุสลิมรับมาจากท่านนบีมุหัมมัด (คือลัทธิลัทธิอะลัฮ์วะลัลล์ม)² นั้น มีพื้นฐานจาก “อัลกุรอาน” (القرآن) โดยท่านนบีเป็นผู้ทำหน้าที่อธิบาย และขยายความหมายของอัลกุรอานทั้งด้วยคำพูดและการกระทำของท่านที่เรียกว่า “สุนนะฮ์” (السنة) ซึ่งเป็นที่มาลำดับที่สองของกฎหมายอิสลามที่นักกฎหมายอิสลามจะต้องยึดถือ ขณะเดียวกัน นักกฎหมายอิสลามต่างก็ยอมรับโดยทั่วไปว่าทุกๆ บทบัญญัติย่อมมีเป้าหมายอันเป็นเหตุผลหรืออัลละฮ์ (الله) ในการบัญญัติ ซึ่งเหตุผลนั้นจะเป็นเสมือนประโยชน์ที่ประชาชาติมุสลิมจะได้รับจากการใช้บทบัญญัตินี้ดังกล่าว ดังนั้น จึงมีแหล่งที่สามของกฎหมายอิสลามที่แยกออกมาจากอัลกุรอานและสุนนะฮ์ นั่นคือ “กียาส” (القياس) หรือการเทียบเคียง ทั้งนี้เพราะเมื่อมีการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ พร้อมทั้งได้ระบุเหตุผลในการบัญญัติ หรือเหตุผลนั้นเป็นที่เข้าใจด้วยการวิเคราะห์และวินิจฉัย อันจะทำให้ถือได้ว่าสิ่งที่ตัวบทมิได้ระบุถึงก็มีผลเหมือนกับสิ่งที่ตัวบทได้กล่าวถึงไว้ด้วยหากมีเหตุผลที่เหมือนกัน ทั้งนี้เพราะนักกฎหมายอิสลามถือว่า เหตุผลนั้นเป็นแกนหลักของการบัญญัติบทบัญญัติต่างๆ ทางกฎหมายทั้งปวง

นอกจากนั้น ยังมีหลักฐานจาก “อัลกุรอาน” และ “สุนนะฮ์” ที่แสดงว่า ความเห็นที่เป็นเอกฉันท์ของบรรดานักวิเคราะห์และวินิจฉัยกฎหมายอิสลาม หรือ “มุญตะฮิด” (مجتهد) นั้น จะมีความถูกต้องเสมอและปลอดจากความผิดพลาด จึงเป็นแหล่งที่มาที่สี่ของกฎหมายอิสลาม มติเอกฉันท์ดังกล่าวเรียกว่า “อิญมาอะ” (إجماع) ด้วยเหตุนี้ แหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามจึงมีสี่แหล่ง คือ “อัลกุรอาน” “สุนนะฮ์” “อิญมาอะ” และ “กียาส” อย่างไรก็ตาม แก่นแท้ของทั้งหมด คือ อัลกุรอานและสุนนะฮ์นั่นเอง

“อัลกุรอาน” ถูกประทานลงมาเป็นภาษาอาหรับ ขณะเดียวกันสุนนะฮ์ก็ได้อธิบายความหมายของอัลกุรอานด้วยภาษาอาหรับเช่นกัน บรรดานักกฎหมายอิสลามซึ่งเป็น เศาะฮาบะฮ์ หรือ ตาบิอิน³ ต่างก็มีความรู้ความสามารถในการเข้าใจแหล่งทั้งสองของกฎหมายอิสลามตามปกติวิสัยอยู่แล้ว ทั้งนี้ เพราะพวกเขามีความรู้ความเข้าใจภาษาอาหรับโดยธรรมชาติอยู่แล้วในฐานะที่เป็นคนอาหรับ และการที่พวกเขาคลุกคลีและติดตามท่านรูลอยอย่างเนื่องนิตย์ ก็ทำให้พวกเขามีความเข้าใจถึงจิตวิญญาณและเจตนารมณ์

¹ ดู อัลคุฎาบี, มุฮัมมัด 1965 1966 1967 1968 1969 1970 1971 1972 1973 1974 1975 1976 1977 1978 1979 1980 1981 1982 1983 1984 1985 1986 1987 1988 1989 1990 1991 1992 1993 1994 1995 1996 1997 1998 1999 2000 2001 2002 2003 2004 2005 2006 2007 2008 2009 2010 2011 2012 2013 2014 2015 2016 2017 2018 2019 2020 2021 2022 2023 2024 2025 2026 2027 2028 2029 2030 2031 2032 2033 2034 2035 2036 2037 2038 2039 2040 2041 2042 2043 2044 2045 2046 2047 2048 2049 2050 2051 2052 2053 2054 2055 2056 2057 2058 2059 2060 2061 2062 2063 2064 2065 2066 2067 2068 2069 2070 2071 2072 2073 2074 2075 2076 2077 2078 2079 2080 2081 2082 2083 2084 2085 2086 2087 2088 2089 2090 2091 2092 2093 2094 2095 2096 2097 2098 2099 2100 2101 2102 2103 2104 2105 2106 2107 2108 2109 2110 2111 2112 2113 2114 2115 2116 2117 2118 2119 2120 2121 2122 2123 2124 2125 2126 2127 2128 2129 2130 2131 2132 2133 2134 2135 2136 2137 2138 2139 2140 2141 2142 2143 2144 2145 2146 2147 2148 2149 2150 2151 2152 2153 2154 2155 2156 2157 2158 2159 2160 2161 2162 2163 2164 2165 2166 2167 2168 2169 2170 2171 2172 2173 2174 2175 2176 2177 2178 2179 2180 2181 2182 2183 2184 2185 2186 2187 2188 2189 2190 2191 2192 2193 2194 2195 2196 2197 2198 2199 2200 2201 2202 2203 2204 2205 2206 2207 2208 2209 2210 2211 2212 2213 2214 2215 2216 2217 2218 2219 2220 2221 2222 2223 2224 2225 2226 2227 2228 2229 2230 2231 2232 2233 2234 2235 2236 2237 2238 2239 2240 2241 2242 2243 2244 2245 2246 2247 2248 2249 2250 2251 2252 2253 2254 2255 2256 2257 2258 2259 2260 2261 2262 2263 2264 2265 2266 2267 2268 2269 2270 2271 2272 2273 2274 2275 2276 2277 2278 2279 2280 2281 2282 2283 2284 2285 2286 2287 2288 2289 2290 2291 2292 2293 2294 2295 2296 2297 2298 2299 2300 2301 2302 2303 2304 2305 2306 2307 2308 2309 2310 2311 2312 2313 2314 2315 2316 2317 2318 2319 2320 2321 2322 2323 2324 2325 2326 2327 2328 2329 2330 2331 2332 2333 2334 2335 2336 2337 2338 2339 2340 2341 2342 2343 2344 2345 2346 2347 2348 2349 2350 2351 2352 2353 2354 2355 2356 2357 2358 2359 2360 2361 2362 2363 2364 2365 2366 2367 2368 2369 2370 2371 2372 2373 2374 2375 2376 2377 2378 2379 2380 2381 2382 2383 2384 2385 2386 2387 2388 2389 2390 2391 2392 2393 2394 2395 2396 2397 2398 2399 2400 2401 2402 2403 2404 2405 2406 2407 2408 2409 2410 2411 2412 2413 2414 2415 2416 2417 2418 2419 2420 2421 2422 2423 2424 2425 2426 2427 2428 2429 2430 2431 2432 2433 2434 2435 2436 2437 2438 2439 2440 2441 2442 2443 2444 2445 2446 2447 2448 2449 2450 2451 2452 2453 2454 2455 2456 2457 2458 2459 2460 2461 2462 2463 2464 2465 2466 2467 2468 2469 2470 2471 2472 2473 2474 2475 2476 2477 2478 2479 2480 2481 2482 2483 2484 2485 2486 2487 2488 2489 2490 2491 2492 2493 2494 2495 2496 2497 2498 2499 2500 2501 2502 2503 2504 2505 2506 2507 2508 2509 2510 2511 2512 2513 2514 2515 2516 2517 2518 2519 2520 2521 2522 2523 2524 2525 2526 2527 2528 2529 2530 2531 2532 2533 2534 2535 2536 2537 2538 2539 2540 2541 2542 2543 2544 2545 2546 2547 2548 2549 2550 2551 2552 2553 2554 2555 2556 2557 2558 2559 2560 2561 2562 2563 2564 2565 2566 2567 2568 2569 2570 2571 2572 2573 2574 2575 2576 2577 2578 2579 2580 2581 2582 2583 2584 2585 2586 2587 2588 2589 2590 2591 2592 2593 2594 2595 2596 2597 2598 2599 2600 2601 2602 2603 2604 2605 2606 2607 2608 2609 2610 2611 2612 2613 2614 2615 2616 2617 2618 2619 2620 2621 2622 2623 2624 2625 2626 2627 2628 2629 2630 2631 2632 2633 2634 2635 2636 2637 2638 2639 2640 2641 2642 2643 2644 2645 2646 2647 2648 2649 2650 2651 2652 2653 2654 2655 2656 2657 2658 2659 2660 2661 2662 2663 2664 2665 2666 2667 2668 2669 2670 2671 2672 2673 2674 2675 2676 2677 2678 2679 2680 2681 2682 2683 2684 2685 2686 2687 2688 2689 2690 2691 2692 2693 2694 2695 2696 2697 2698 2699 2700 2701 2702 2703 2704 2705 2706 2707 2708 2709 2710 2711 2712 2713 2714 2715 2716 2717 2718 2719 2720 2721 2722 2723 2724 2725 2726 2727 2728 2729 2730 2731 2732 2733 2734 2735 2736 2737 2738 2739 2740 2741 2742 2743 2744 2745 2746 2747 2748 2749 2750 2751 2752 2753 2754 2755 2756 2757 2758 2759 2760 2761 2762 2763 2764 2765 2766 2767 2768 2769 2770 2771 2772 2773 2774 2775 2776 2777 2778 2779 2780 2781 2782 2783 2784 2785 2786 2787 2788 2789 2790 2791 2792 2793 2794 2795 2796 2797 2798 2799 2800 2801 2802 2803 2804 2805 2806 2807 2808 2809 2810 2811 2812 2813 2814 2815 2816 2817 2818 2819 2820 2821 2822 2823 2824 2825 2826 2827 2828 2829 2830 2831 2832 2833 2834 2835 2836 2837 2838 2839 2840 2841 2842 2843 2844 2845 2846 2847 2848 2849 2850 2851 2852 2853 2854 2855 2856 2857 2858 2859 2860 2861 2862 2863 2864 2865 2866 2867 2868 2869 2870 2871 2872 2873 2874 2875 2876 2877 2878 2879 2880 2881 2882 2883 2884 2885 2886 2887 2888 2889 2890 2891 2892 2893 2894 2895 2896 2897 2898 2899 2900 2901 2902 2903 2904 2905 2906 2907 2908 2909 2910 2911 2912 2913 2914 2915 2916 2917 2918 2919 2920 2921 2922 2923 2924 2925 2926 2927 2928 2929 2930 2931 2932 2933 2934 2935 2936 2937 2938 2939 2940 2941 2942 2943 2944 2945 2946 2947 2948 2949 2950 2951 2952 2953 2954 2955 2956 2957 2958 2959 2960 2961 2962 2963 2964 2965 2966 2967 2968 2969 2970 2971 2972 2973 2974 2975 2976 2977 2978 2979 2980 2981 2982 2983 2984 2985 2986 2987 2988 2989 2990 2991 2992 2993 2994 2995 2996 2997 2998 2999 3000 3001 3002 3003 3004 3005 3006 3007 3008 3009 3010 3011 3012 3013 3014 3015 3016 3017 3018 3019 3020 3021 3022 3023 3024 3025 3026 3027 3028 3029 3030 3031 3032 3033 3034 3035 3036 3037 3038 3039 3040 3041 3042 3043 3044 3045 3046 3047 3048 3049 3050 3051 3052 3053 3054 3055 3056 3057 3058 3059 3060 3061 3062 3063 3064 3065 3066 3067 3068 3069 3070 3071 3072 3073 3074 3075 3076 3077 3078 3079 3080 3081 3082 3083 3084 3085 3086 3087 3088 3089 3090 3091 3092 3093 3094 3095 3096 3097 3098 3099 3100 3101 3102 3103 3104 3105 3106 3107 3108 3109 3110 3111 3112 3113 3114 3115 3116 3117 3118 3119 3120 3121 3122 3123 3124 3125 3126 3127 3128 3129 3130 3131 3132 3133 3134 3135 3136 3137 3138 3139 3140 3141 3142 3143 3144 3145 3146 3147 3148 3149 3150 3151 3152 3153 3154 3155 3156 3157 3158 3159 3160 3161 3162 3163 3164 3165 3166 3167 3168 3169 3170 3171 3172 3173 3174 3175 3176 3177 3178 3179 3180 3181 3182 3183 3184 3185 3186 3187 3188 3189 3190 3191 3192 3193 3194 3195 3196 3197 3198 3199 3200 3201 3202 3203 3204 3205 3206 3207 3208 3209 3210 3211 3212 3213 3214 3215 3216 3217 3218 3219 3220 3221 3222 3223 3224 3225 3226 3227 3228 3229 3230 3231 3232 3233 3234 3235 3236 3237 3238 3239 3240 3241 3242 3243 3244 3245 3246 3247 3248 3249 3250 3251 3252 3253 3254 3255 3256 3257 3258 3259 3260 3261 3262 3263 3264 3265 3266 3267 3268 3269 3270 3271 3272 3273 3274 3275 3276 3277 3278 3279 3280 3281 3282 3283 3284 3285 3286 3287 3288 3289 3290 3291 3292 3293 3294 3295 3296 3297 3298 3299 3300 3301 3302 3303 3304 3305 3306 3307 3308 3309 3310 3311 3312 3313 3314 3315 3316 3317 3318 3319 3320 3321 3322 3323 3324 3325 3326 3327 3328 3329 3330 3331 3332 3333 3334 3335 3336 3337 3338 3339 3340 3341 3342 3343 3344 3345 3346 3347 3348 3349 3350 3351 3352 3353 3354 3355 3356 3357 3358 3359 3360 3361 3362 3363 3364 3365 3366 3367 3368 3369 3370 3371 3372 3373 3374 3375 3376 3377 3378 3379 3380 3381 3382 3383 3384 3385 3386 3387 3388 3389 3390 3391 3392 3393 3394 3395 3396 3397 3398 3399 3400 3401 3402 3403 3404 3405 3406 3407 3408 3409 3410 3411 3412 3413 3414 3415 3416 3417 3418 3419 3420 3421 3422 3423 3424 3425 3426 3427 3428 3429 3430 3431 3432 3433 3434 3435 3436 3437 3438 3439 3440 3441 3442 3443 3444 3445 3446 3447 3448 3449 3450 3451 3452 3453 3454 3455 3456 3457 3458 3459 3460 3461 3462 3463 3464 3465 3466 3467 3468 3469 3470 3471 3472 3473 3474 3475 3476 3477 3478 3479 3480 3481 3482 3483 3484 3485 3486 3487 3488 3489 3490 3491 3492 3493 3494 3495 3496 3497 3498 3499 3500 3501 3502 3503 3504 3505 3506 3507 3508 3509 3510 3511 3512 3513 3514 3515 3516 3517 3518 3519 3520 3521 3522 3523 3524 3525 3526 3527 3528 3529 3530 3531 3532 3533 3534 3535 3536 3537 3538 3539 3540 3541 3542 3543 3544 3545 3546 3547 3548 3549 3550 3551 3552 3553 3554 3555 3556 3557 3558 3559 3560 3561 3562 3563 3564 3565 3566 3567 3568 3569 3570 3571 3572 3573 3574 3575 3576 3577 3578 3579 3580 3581 3582 3583 3584 3585 3586 3587 3588 3589 3590 3591 3592 3593 3594 3595 3596 3597 3598 3599 3600 3601 3602 3603 3604 3605 3606 3607 3608 3609 3610 3611 3612 3613 3614 3615 3616 3617 3618 3619 3620 3621 3622 3623 3624 3625 3626 3627 3628 3629 3630 3631 3632 3633 3634 3635 3636 3637 3638 3639 3640 3641 3642 3643 3644 3645 3646 3647 3648 3649 3650 3651 3652 3653 3654 3655 3656 3657 3658 3659 3660 3661 3662 3663 3664 3665 3666 3667 3668 3669 3670 3671 3672 3673 3674 3675 3676 3677 3678 3679 3680 3681 3682 3683 3684 3685 3686 3687 3688 3689 3690 3691 3692 3693 3694 3695 3696 3697 3698 3699 3700 3701 3702 3703 3704 3705 3706 3707 3708 3709 3710 3711 3712 3713 3714 3715 3716 3717 3718 3719 3720 3721 3722 3723 3724 3725 3726 3727 3728 3729 3730 3731 3732 3733 3734 3735 3736 3737 3738 3739 3740 3741 3742 3743 3744 3745 3746 3747 3748 3749 3750 3751 3752 3753 3754 3755 3756 3757 3758 3759 3760 3761 3762 3763 3764 3765 3766 3767 3768 3769 3770 3771 3772 3773 3774 3775 3776 3777 3778 3779 3780 3781 3782 3783 3784 3785 3786 3787 3788 3789 3790 3791 3792 3793 3794 3795 3796 3797 3798 3799 3800 3801 3802 3803 3804 3805 3806 3807 3808 3809 3810 3811 3812 3813 3814 3815 3816 3817 3818 3819 3820 3821 3822 3823 3824 3825 3826 3827 3828 3829 3830 3831 3832 3833 3834 3835 3836 3837 3838 3839 3840 3841 3842 3843 3844 3845 3846 3847 3848 3849 3850 3851 3852 3853 3854 3855 3856 3857 3858 3859 3860 3861 3862 3863 3864 3865 3866 3867 3868 3869 3870 3871 3872 3873 3874 3875 3876 3877 3878 3879 3880 3881 3882 3883 3884 3885 3886 3887 3888 3889 3890 3891 3892 3893 3894 3895 3896 3897 3898 3899 3900 3901 3902 3903 3904 3905 3906 3907 3908 3909 3910 3911 3912 3913 3914 3915 3916 3917 3918 3919 3920 3921 3922 3923 3924 3925 3926 3927 3928 3929 3930 3931 3932 3933 3934 3935 3936 3937 3938 3939 3940 3941 3942 3943 3944 3945 3946 3947 3948 3949 3950 3951 3952 3953 3954 3955 3956 3957 3958 3959 3960 3961 3962 3963 3964 3965 3966 3967 3968 3969 3970 3971 3972 3973 3974 3975 3976 3977 3978 3979 3980 3981 3982 3983 3984 3985 3986 3987 3988 3989 3990 3991 3992 3993 3994 3995 3996 3997 3998 3999 4000 4001 4002 4003 4004 4005 4006 4007 4008 4009 4010 4011 4012 4013 4014 4015 4016 4017 4018 4019 4020 4021 4022 4023 4024 4025 4026 4027 4028 4029 4030 4031 4032 4033 4034 4035 4036 4037 4038 4039 4040 4041 4042 4043 4044 4045 4046 4047 4048 4049 4050 4051 4052 4053 4054 4055 4056 4057 4058 4059 4060 4061 4062 4063 4064 4065 4066 4067 4068 4069 4070 4071 4072 4073 4074 4075 4076 4077 4078 4079 4080 4081 4082 4083 4084 4085 4086 4087 4088 4089 4090 4091 4092 4093 4094 4095 4096 4097 4098 4099 4100 4101 4102 4103 4104 4105 4106 4107 4108 4109 4110 4111 4112 4113 4114 4115 4116 4117 4118 4119 4120 4121 4122 4123 4124 4125 4126 4127 4128 4129 4130 4131 4132 4133 4134 4135 4136 4137 4138 4139 4140 4141 4142 4143 4144 4145 4146 4147 4148 4149 4150 4151 4152 4153 4154 4155 4156 4157 4158 4159 4160 4161 4162 4163 4164 4165 4166 4167 4168 4169 4170 4171 4172 4173 4174 4175 4176 4177 4178 4179 4180 4181 4182 4183 4184 4185 4186 4187 4188 4189 4190 4191 4192 4193 4194 4195 4196 4197 4198 4199 4200 4201 4202 4203 4204 4205 4206 4207 4208 4209 4210 4211 4212 4213 4214 4215 4216 4217 4218 4219 4220 4221 4222 4223 4224 4225 4226 4227 4228 4229 4230 4231 4232 4233 4234 4235 4236 4237 4238 4239 4240 4241 4242 4243 4244 4245 4246 4247 4248 4249 4250 4251 4252 4253 4254 4255 4256 4257 4258 4259 4260 4261 4262 4263 4264 4265 4266 4267 4268 4269 4270 4271 4272 4273 4274 4275 4276 4277 4278 4279 4280 4281 4282 4283 4284 4285 42

ของกฎหมายอิสลามได้เป็นอย่างดีอีกด้วย ทั้งนี้ นอกเหนือจากการที่พวกเขายังมีความพิสุทธิ์ทางจิตใจ และความคิด ดังนั้น พวกเขาจึงไม่จำเป็นต้องมีความรู้แขนงอื่นๆ มาช่วยในการทำความเข้าใจด้วยบทของ กฎหมายที่เป็นอัลกุรอานหรือสุนนะฮ์อีกต่อไป พวกเขามีความสามารถที่จะทำการอธิบาย (วิเคราะห์ และวินิจฉัย) ด้วยการเทียบเคียงสิ่งที่คล้ายคลึงกับที่อัลกุรอานและสุนนะฮ์ได้กำหนดบทบัญญัติไว้แล้ว อย่างไรก็ตาม ในการดำเนินการดังกล่าว พวกเขาจะต้องรักษาไว้ซึ่งเจตนารมณ์และจิตวิญญาณของ กฎหมายอิสลามอย่างเคร่งครัด ดังปรากฏในหะดีษบทหนึ่งว่า

เมื่อท่านรَسُولได้ส่งมุอาซ อิบญะบัล (เราะฎียัลลอฮุอันฮู)⁴ ไปยังประเทศเยเมน (เพื่อทำหน้าที่ เป็นผู้พิพากษา) ท่านได้ถามมุอาซว่า

كيف تصنع إذا عرض لك قضاء ؟ قال : أقضي بكتاب الله .
 قال : فان لم يكن في كتاب الله ؟ قال : فبسنة رسول الله صلى
 الله عليه وسلم . قال فان لم يكن في سنة رسول الله ؟ قال معاذ :
 قلت اجتهد رأيي ولا آلو . فغضب رسول الله صلى الله عليه وسلم ثم قال :
 الحمد الذي وفق رسول رسول الله لما يرضى الله ورسوله .
 رواه احمد وأبو داود والترمذي

ความว่า “เมื่อเจ้าเผชิญปัญหาที่จะต้องตัดสินใจเจ้าจะทำอย่างไร? มุอาซ
 ตอบว่าฉันจะตัดสิน ด้วยคัมภีร์ของอัลลอฮ์ ท่านนบีถามอีกว่า
 หากไม่มีในคัมภีร์ของอัลลอฮ์ มุอาซตอบว่า ด้วยสุนนะฮ์ของ
 รَسُولุลลอฮ์ ท่านถามอีกว่า หากไม่มีในสุนนะฮ์ของ رَسُولุลลอฮ์เล่า
 มุอาซตอบว่า ฉันจะวิเคราะห์ และวินิจฉัยด้วยความคิดเห็นของ
 ฉันเอง และฉันจะไม่หยุดยั้งในการใช้ความพยายาม ท่าน رَسُولก็ตบ
 หน้าอกของมุอาซ พลันกล่าวว่า ขอสรรเสริญต่ออัลลอฮ์ที่ได้ทรง
 ชี้นำทางแก่ทุกตัวของ رَسُولุลลอฮ์ในแนวทางที่อัลลอฮ์ และ رَسُولของ
 พระองค์พอพระทัย”

รายงานโดย อะหมัด อิบญะบัลและอัศดีร์มิซบี⁵

⁴ เราะฎียัลลอฮุอันฮู (رضى الله عنه) หมายความว่า “ขออัลลอฮ์ทรงได้พอพระทัยในตัวเขาด้วยเถิด” เป็นคำสุกตเมื่อมีการกล่าวถึงเคาะชะชะนะฮ์ ซึ่งเราจะใช้คำว่า เราะฎีย

⁵ เป็นหะดีษที่ได้รับการกล่าวขานมาก แม้ว่า สายรายงานอาจจะมีปัญหาบ้างก็ตาม เช่น อัศดีร์มิซบีได้วิจารณ์หะดีษนี้ว่า “หะดีษนี้เป็น หะดีษที่เราไม่รู้ เว้นแต่ตามสายนี้ และสายรายงานของมันในทัศนะของฉัน ก็ไม่ต่อเนื่องกัน” เช่น นักวิชาการบางคนเห็นว่า เป็นหะดีษที่ ประชาชาติทุกยุคทุกสมัยยอมรับด้วยดีมาตลอด (حدث نقلته الأمة بالقول) จึงถือได้ว่าเป็นหะดีษที่ใช้เป็นหลักฐานได้

ความหมายของคำว่า "ฉันจะวิเคราะห์และวินิจฉัยด้วยความคิดเห็นของตนเอง" ได้รับการอธิบายโดยอุมัรเมื่อท่านได้แต่งตั้งให้อับูมุซา อัลอัชอะรียฺ (ابو موسى الاشعري) เป็นผู้พิพากษา ท่านได้กล่าวว่า

القضاء فريضة عكمة أو سنة متبعة

หมายความว่า "การพิพากษานั้นเป็นหน้าที่ที่หลีกเลี่ยงมิได้หรือไม่ก็เป็นวิถีทางที่จะต้องปฏิบัติตาม" ท่านยังได้กล่าวอีกว่า

الفهم الفهم تلحج في صدرك مماليس في كتاب ولا سنة،

فاعرف الأشباه والأمثال، وقس الأمور عند ذلك، واعمد إلى أقرها إلى

الله وأشبهها بالحق

หมายความว่า "จงทำความเข้าใจในสิ่งที่เจ้ากำลังสงสัยอยู่ ซึ่งไม่มีหลักฐานจากอัลกุรอานหรือสุนนะฮฺ เจ้าจงศึกษาสิ่งที่ใกล้เคียงและคล้ายคลึงกันและจงเทียบเคียงกับมัน และเจ้าจงยึดถือสิ่งที่ใกล้เคียงมากที่สุดกับเจตนารมณ์ของอัลลอฮฺและมีความเหมือนกับความถูกต้องที่สุด"^๑

หลักการดังกล่าวจึงเป็นแนวที่ถือปฏิบัติตลอดมา แต่ในระยะหลังๆ เมื่อรัฐอิสลามได้ขยายอาณาเขตออกไป มีประชาชนมากมายที่มีเชื้อชาวอาหรับได้เข้ารับนับถือศาสนาอิสลาม และอาศัยปะปนอยู่กับมุสลิมที่เป็นชาวอาหรับ จนทำให้ความสามารถในการใช้ และเข้าใจภาษาอาหรับของมุสลิมที่เป็นชาวอาหรับเริ่มอ่อนด้อยลงตามลำดับ ในที่สุดจึงมีความจำเป็นที่จะต้องวางกฎเกณฑ์ในการใช้ภาษาขึ้นเพื่อรักษาสถานภาพของภาษาอาหรับ ตลอดจนเพื่อให้ผู้คนทั้งที่เป็นชาวอาหรับและไม่เป็นชาวอาหรับสามารถเข้าใจความหมายของอัลกุรอานและสุนนะฮฺได้อย่างถูกต้อง

ในยุคต่อมาก็เริ่มเกิดความขัดแย้งระหว่างนักวิชาการหะดีษ (أهل الحديث) และนักเหตุผลนิยม (أهل الرأي) ตลอดจนมีกลุ่มบุคคลที่ยึดสิ่งที่ไม่อาจใช้เป็นหลักฐานได้มาเป็นหลักฐาน ขณะเดียวกันมีอีกกลุ่มหนึ่งปฏิเสธการเป็นหลักฐานของสิ่งที่ใช้เป็นหลักฐานได้ ทั้งหมดนี้ ล้วนเป็นสิ่งผลักดันให้มีการกำหนดหลักฐานทางกฎหมายอิสลาม (أحكام الشرعية) เจือปนในการใช้เป็นหลักฐาน ตลอดจนวิธีการใช้ขึ้นมา จากการประมวลกฎเกณฑ์เหล่านี้ทำให้เกิดวิชา "อุศุลฟิกฮ" (علم أصول الفقه) ขึ้น

การเริ่มต้นของวิชานี้ก็เหมือนกับวิชาแขนงอื่นๆ คือ เริ่มจากจุดเล็กๆ ที่ปะปนอยู่ในวิชาอื่น คือ วิชา "ฟิกฮ" (علم الفقه) ทั้งนี้เพราะ นักกฎหมายอิสลามแต่ละคน เมื่อได้กล่าวถึงบทบัญญัติทางกฎหมายก็มักจะยกหลักฐาน (دليل) อันเป็นที่มาของบทบัญญัติดังกล่าวด้วย

นักกฎหมายอิสลามคนแรกที่ได้รวบรวมกฎเกณฑ์ต่างๆ ขึ้นเป็นตำราแขนงนี้คือ อิมาม มุฮัมมัด อิบน์ อิดริส อัชชาฟีอี (محمد بن ادريس الشافعي) ซึ่งเสียชีวิตเมื่อปี ฮ.ศ. 204 (ค.ศ. 819) ตำราที่ท่านได้รวบรวมคือ "อรรถาธิบาย" (كتاب الرسالة) เป็นตำราที่เปี่ยมไปด้วยคุณค่าทางวิชาการของสาขาวิชานี้

^๑ อิบน์ญะอียิม, 1968 اعلام الموقعين, อีอีปด์ สำนักพิมพ์อัลอจาซ อับดุลสะลาม บิน ซักรุน 1 : 85-86

จนเป็นที่ยอมรับของนักวิชาการในทุกยุคทุกสมัย

หลังจากนั้น บรรดานักกฎหมายอิสลามก็ได้ทยอยกันเขียนตำราแขนงนี้ บางคนเขียนไว้อย่างละเอียดถี่ถ้วน ในขณะที่อีกบางคนได้เขียนไว้อย่างรวบรัด

การเขียนตำราวิชาแขนงนี้มีสองแนวทาง คือ แนวของปราชญ์วิชาการอัลกะลาม (علماء الكلام) และแนวของนักกฎหมายอิสลามสังกัดมัซฮับหะนะฟี (فقهاء الحنفية)

สำหรับแนวของปราชญ์วิชาการอัลกะลามนั้น จะยึดกฎเกณฑ์ที่สนับสนุนโดยหลักฐาน เหตุผล และความถูกต้องตามหลักวิชาตรรกวิทยาเป็นหลัก โดยไม่คำนึงถึงความสอดคล้องกับบทบัญญัติทางกฎหมายที่บรรดานักกฎหมายรุ่นก่อนได้บัญญัติไว้ ตำราสำคัญๆ ที่เขียนตามแนวนี้นั้น เช่น

- กิตาบ อัลมุสตัศฟา โดย อิมามอัลเฟาะซาลีย์ (เสียชีวิตปี ฮศ. 505)

كتاب المستصفى للإمام الغزالي (ت 505 هـ)

- กิตาบ อัลอะหฺกาม โดย อัลอามีดี (เสียชีวิตปี ฮศ. 631)

كتاب الاحكام الآمدي (ت 631 هـ)

- กิตาบ อัลมินฮาจฺญ โดย อัลบัยฏอวีย์ (เสียชีวิตปี ฮศ. 685)

كتاب المنهاج للبيضاوي (ت 685 هـ)

สำหรับแนวของนักกฎหมายอิสลามสังกัดมัซฮับหะนะฟีนั้น จะยึดความสอดคล้องกับบทบัญญัติทางกฎหมายที่นักกฎหมายรุ่นก่อนของแนวนี้นี้ได้กำหนดไว้ ผู้เขียนตำราแขนงนี้ตามแนวนี้นี้จะกระทำในลักษณะเสมือนหนึ่งว่า มีสมมุติฐานไว้แล้วที่เป็นแนวทางในการกำหนดกฎเกณฑ์และหลักการต่างๆ ในการบัญญัติ hukum ตำราสำคัญๆ ที่เขียนตามแนวนี้นี้ คือ

- กิตาบ อุศูลอะบีซัดดุดดีนบูลีย์ โดย ฮัดดีนบูลีย์ (เสียชีวิตปี ฮศ. 430)

كتاب اصول أبي زيد الدبوسي (ت 430 هـ)

- กิตาบ อุศูลฟิควอิสลามอัลบะชะวะรีย โดย อัลบะชะวะรีย (เสียชีวิตปี ฮศ. 483)

كتاب اصول فخر الاسلام البزدوي (ت 483 هـ)

- กิตาบ อัลมะนาร์ โดย อันนะสะฟี (เสียชีวิตปี ฮศ. 790)

كتاب المنار للنسفي (ت 790 هـ)

หลังจากนั้น มีปราชญ์สาขาวิชานี้ได้แต่งตำราที่ผสมผสานระหว่างสองแนวดังกล่าว ด้วยการอ้างหลักฐานต่างๆ ที่สนับสนุนกฎเกณฑ์ของวิชานี้ พร้อมกับประยุกต์ใช้กับบทบัญญัติทางกฎหมายที่

นักกฎหมายรุ่นก่อนได้กำหนดไว้ ตำราสำคัญๆ ที่ได้เขียนไว้ตามแนวนี เช่น

- กิตาบ อัลเตาฎีก โดย คีอตุรชะรีอะฮฺ (เสียชีวิตปี ฮศ. 747)

كتاب التوضيح لصدر الشريعة (ت 747 هـ)

- กิตาบ ญัมอุลญะวามิด โดย อิบน์อุลลุบกี (เสียชีวิตปี ฮศ. 771)

كتاب جمع الجوامع لابن السبكي (ت 771 هـ)

- กิตาบ อัลตะห์รีรุ โดยอัลกะมาล อิบน์อุลฮุมา (เสียชีวิตปี ฮศ. 861)

كتاب التحرير للكمال ابن الهمام (ت 861 هـ)

ต่อมาจึงมีการเขียนตำราในแขนงวิชานี้มากมาย แต่ส่วนมากจะเป็นการขยายเนื้อหาที่นักวิชาการรุ่นก่อนๆ ได้เขียนไว้ โดยเฉพาะในระยะหลังๆ มีการสอนวิชานี้ในคณะชะรีอะฮฺ (กฎหมายอิสลาม) และคณะนิติศาสตร์ตามมหาวิทยาลัยต่างๆ ในโลกอาหรับและในประเทศมุสลิม จึงได้มีการแต่งตำราที่มีวัตถุประสงค์เพื่อการเรียนการสอนในสถาบันการศึกษา ซึ่งจะเน้นด้านการเสนอเนื้อหาของวิชานี้ในลักษณะที่ง่ายแก่การศึกษา ตำราที่เขียนเพื่อวัตถุประสงค์ดังกล่าวนี้ เช่น

- อุศุลฟิกฮ โดย มุฮัมมัด อัลคุญะรีย บิก

اصول الفقه لحمد الخضري بك

- อิลมุศุลฟิกฮ โดย अबดุลวะฮฮาบ คีอလာฟ (เสียชีวิตปี คศ.1956)

علم اصول الفقه لعبد الوهاب خلاف (ت 1956 م)

- อิลมุศุลฟิกฮ โดย มุหัมมัด อับดุลเราะฮฺ

علم اصول الفقه لحمد ابو زهرة

วิชานี้ มีสาระสำคัญที่ต้องศึกษาทั้งหมด 4 เรื่อง ซึ่งส่วนเป็นกฎเกณฑ์ที่จำเป็นเพื่อเป็นแนวทางสำหรับมุญตะฮิดในการพิจารณบทบัญญัติต่างๆ นั่นคือ

1. อัลอะหฺกาม อัชชะรียะฮฺ (الاحكام الشرعية) คือ บทบัญญัติต่างๆ ทางกฎหมายอิสลาม
2. อัลอะคิลละฮฺ (الاداء) คือ แหล่งที่มาของบทบัญญัติ
3. อัลอิสตินบาฎ (الاستنباط) คือ วิธีการกำหนดบทบัญญัติจากตัวบท
4. อัลอิญญิฮาด (الاجتهاد) คือ การวิเคราะห์วินิจฉัยเพื่อกำหนดบทบัญญัติ

สำหรับนิยามของวิชาอุศุลฟิกฮนั้น ปราชญ์วิชานี้ได้ให้คำนิยามว่า

العلم بالقواعد والاصول التي يتوصل بها إلى استفادة

الاحكام الشرعية العملية من أدلتها التفصيلية

หมายความว่า "การรู้กฎเกณฑ์และหลักการที่จะนำไปใช้ในการกำหนดบทบัญญัติอิสลามในทางปฏิบัติจากบรรดาแหล่งที่ถูกกำหนดมาอย่างละเอียดของบทบัญญัติ"

และอีกนิยามหนึ่งของอุศุลฟิกฮ คือ

بمجموعة القواعد والاصول التي يتوصل بها إلى استفادة

الاحكام الشرعية العلمية من أدلتها التفصيلية⁷

หมายความว่า "ประมวลกฎเกณฑ์และหลักการที่จะนำไปใช้ในการกำหนดบทบัญญัติอิสลามในทางปฏิบัติจากบรรดาแหล่งที่ถูกกำหนดมาอย่างละเอียดของบทบัญญัติ"

การกำหนดบทบัญญัติในที่นี้หมายถึงบทบัญญัติทางฟิกฮ ดังนั้น ฟิกฮจึงถือได้ว่าเป็นผลจากการใช้กฎเกณฑ์และหลักการทางอุศุลฟิกฮ ดังจะเห็นได้จากคำนิยามของวิชาฟิกฮที่ว่า

العلم بالاحكام الشرعية العملية المستفادة من أدلتها التفصيلية⁸

หมายความว่า "การรู้บทบัญญัติอิสลามในทางปฏิบัติที่ได้มาจากบรรดาแหล่งที่ถูกกำหนดมาอย่างละเอียดของบทบัญญัติ"

อีกนิยามหนึ่งของฟิกฮ คือ

بمجموعة الاحكام الشرعية العملية المستفادة من أدلتها التفصيلية⁹

หมายความว่า "ประมวลบทบัญญัติอิสลามในทางปฏิบัติที่ได้มาจากบรรดาแหล่งที่ถูกกำหนดมาอย่างละเอียดของบทบัญญัติดังกล่าว"

จากนิยามดังกล่าวจะเห็นได้ว่าวิชาฟิกฮนั้น จะศึกษาบทบัญญัติของการกระทำแต่ละอย่างของมุกลัลฟว่าเป็นอย่างไร เช่น การละหมาด การถือศีลอด การซื้อขาย การจำนำ จ้างนอง การรับสารภาพ และการทำร้ายร่างกายผู้อื่น เป็นต้น

แต่วิชาอุศุลฟิกฮจะศึกษาแหล่งที่มาของบทบัญญัติต่างๆ ว่ามีอะไรบ้าง แต่ละแหล่งมีเงื่อนไขในการกำหนดบทบัญญัติอย่างไร เช่น จะศึกษาว่ากียาสนั้นเป็นแหล่งที่มาของบทบัญญัติหรือไม่ อยู่ในลำดับไหน มีเงื่อนไขในการใช้อย่างไร เป็นต้น

ดังนั้น จึงมีการกำหนดนิยามของอุศุลฟิกฮโดยคำนึงถึงสิ่งดังกล่าวว่า

علم يبحث عن أدلة الفقه الاجمالية، وكيفية الاستفادة منها وحال المستفيد

หมายความว่า "วิชาที่ศึกษาเกี่ยวกับแหล่งที่มาของฟิกฮอย่างสังเขป วิธีการใช้ประโยชน์จากแหล่งดังกล่าว และสถานภาพของผู้ใช้ประโยชน์"¹⁰

⁷ อิบน์อุษัยบีน, มุอัมมัด บิน ศอลิฮ 1983 اصول من علم الاصول วิชาศ ดารุญอัยนนะฮ หน้า 8

บทที่ 1

อัลอะหฺกาม (الأحكام)

1.1 ความหมายของ "อัลอะหฺกาม"

"อัลอะหฺกาม (الأحكام) เป็นพหุพจน์ของ "อัลหุคฺม" (الحكم) ซึ่งหมายถึงบทบัญญัติ ปราชญ์สาขาวิชาอุศูลฟิกฮได้ให้ความหมายของ อัลหุคฺม ว่า

الحكم : خطاب الله المتعلق بأفعال المكلفين طلبا أو نهيًا أو وضعًا

หมายความว่า อัลหุคฺม คือ "โองการของอัลลอฮ์ที่เกี่ยวกับกระทำความดีของบรรดามุสัลลิมนฺ (ผู้บรรลุอิติกาอะ) ที่มีลักษณะเป็นการสั่งการให้กระทำ หรือให้งดกระทำ หรือให้เลือกระหว่างการกระทำและไม่กระทำ หรือโดยการวางสัญญาณไว้"

ดังเช่นคำตรัสของ อัลลอฮ์ที่ว่า

يا أيها الذين آمنوا أوفوا بالعقود

المائدة (من آية) : 1

ความว่า "โอ้บรรดาผู้ศรัทธา พวกเจ้าทั้งหลายจงปฏิบัติตามสัญญาอย่างครบถ้วนสมบูรณ์เถิด"

อัลมาอิดะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 1

เป็นโองการของอัลลอฮ์ที่เกี่ยวกับการปฏิบัติตามสัญญาด้วยการสั่งให้กระทำ คือให้ปฏิบัติตามสัญญาอย่างครบถ้วนสมบูรณ์

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

يا أيها الذين آمنوا لا يسخر قوم من قوم

الحجرات (من آية) : 11

ความว่า "โอ้ บรรดาผู้ศรัทธา คนกลุ่มหนึ่งอย่าได้ดูแคลนคนอีกกลุ่มหนึ่ง"

อัลฮุญรอต ส่วนหนึ่งของ : 11

เป็นโองการของอัลลอฮ์ที่เกี่ยวกับการดูแคลนคนอื่น โดยการสั่งให้งดกระทำ

فان خفتم ألا يقيما حدود الله فلا جناح عليهما فيما اقتدت به

البقرة : 229

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ความว่า “หากแม้พวกเจ้าเกรงว่าเขาทั้งสอง (สามีภรรยา) ไม่สามารถจะดำรงอยู่บนขอบเขตของอัลลอฮฺได้ ก็ไม่เป็นบาปแก่เขาทั้งสองในสิ่งที่นางได้นำมาไต่ตัวเองไว้”

อัลอะเกาะเราะฮฺ : 229

เป็นโองการของอัลลอฮฺที่เกี่ยวกับการที่สามีจะเอาคำตอบแทนในการหย่าภรรยา โดยการให้เลือกกระทำ ท่านนบีได้กล่าวว่า

ليس للقاتل من الميراث شيء

رواه الدارقطني وابن عدي

ความว่า “ไม่มีสิทธิใดๆ เลยสำหรับผู้ที่ฆ่าเจ้ามรดก”

รายงานโดย ฮัศดะเราะฮฺญะนี และอิบนุอะคียะ

ท่านรูล (ค็อล¹) กล่าวเกี่ยวกับการฆ่าเจ้ามรดก ซึ่งเป็นการวางสัญญาณของหุกม นั่นคือ การกำหนดสิ่งกีดขวาง (مانع) จากการมีสิทธิในกองมรดก

อย่างไรก็ตาม หุกมตามความหมายที่ได้กล่าวมานั้นไม่ใช่มีเฉพาะแหล่งที่มาของบทบัญญัติที่เป็นอัลกุรอานหรือหะดีษเท่านั้น แต่จะครอบคลุมแหล่งอื่นๆ ด้วย ทั้งนี้เพราะแหล่งอื่นๆ ที่มีใช้อัลกุรอานและหะดีษนั้น ตามความจริงคือ วิทยุญาณและเจตนารมณ์ของทั้งสองนั่นเอง จึงกล่าวได้ว่า ทั้งหมดมีฐานะเหมือนกับโองการของอัลลอฮฺที่แท้จริงทุกประการ²

ความหมายของหุกมตามที่ได้กล่าวมานั้น เป็นความหมายตามทัศนะของบรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศูลุลฟิกฮ กล่าวคือ หุกมเป็นตัวของโองการเอง แต่ตามทัศนะของบรรดาปราชญ์สาขาวิชาฟิกฮหรือนักกฎหมายอิสลาม หุกมคือ ผลของโองการที่มีต่อการกระทำของมุกลัลฟที่มีลักษณะเป็นการสั่งให้กระทำหรือห้ามมิให้กระทำ³

1.2 ประเภทของหุกม (الحكم التكليفي)

หุกมที่กล่าวมานั้นโดยลักษณะของโองการ แบ่งออกเป็น 2 ประเภท คือ

¹ มีหลายหะดีษที่มีความหมายลักษณะเช่นนี้ แต่ละสายรายงานจะมีความบกพร่อง แต่เมื่อรวมกันแล้ว นักวิชาการเห็นว่าเป็นหะดีษที่ใช้ได้ เพราะมีหลายสายรายงานที่สนับสนุนซึ่งกันและกัน ดู อัลอัลบานียฺ, มุฮัมมัด นาซิร 1979 ارواء الغلیل เบรุต อัลมัจมะอะตุลอิสลามีย 6 115

² ค็อลลาฟ A, อับดุลอะฮฺฮาซ 1972 علم أصول الفقه พิมพ์ครั้งที่ 10 ญะเวด คากุลเกาะลัม หน้า 101

³ ย่างแล้ว, หน้า 100

ก. หุกม ตักลีฟีย⁴

“หุกม ตักลีฟีย” คือ หุกมที่สั่งให้มุกลัฟกระทำหรืองดการกระทำ หรือให้เลือกระหว่างการกระทำกับการงดกระทำ ซึ่งแบ่งออกเป็น 5 ประเภท คือ

1. การสั่งให้กระทำอย่างเด็ดขาด⁵ ซึ่งเรียกว่า วาญิบ (واجب) เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

واعبدوا الله

النساء (من آية) : 36

ความว่า “และพวกเจ้าจงเคารพภักดีต่ออัลลอฮฺ”

อันนิชาอิ์ ส่วนหนึ่งของ : 36

2. การห้ามมิให้กระทำอย่างเด็ดขาด⁶ ซึ่งเรียกว่า หะรอม (حرام) เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ولا تقل لهما أف ولا تنهرهما

الإسراء (من آية) : 23

ความว่า “และเจ้าจงอย่ากล่าวคำว่าอูฟ แก่ท่านทั้งสอง (บิดามารดา) และอย่าตะโกนใส่ท่านทั้งสอง”

อัลอิสรออิ์ ส่วนหนึ่งของ : 23

3. การสั่งให้กระทำอย่างไม่เด็ดขาด⁷ ซึ่งเรียกว่า มันดูบ (مندوب) คือการส่งเสริมหรือสนับสนุนให้กระทำโดยการกำหนดผลตอบแทนในการกระทำ แต่จะไม่มีโทษหากมิได้กระทำ แต่โดยหลักการทุกๆ คำสั่งให้กระทำนั้น จะถือว่าเป็นคำสั่งที่เด็ดขาด คือ แสดงว่าเป็นสิ่งที่วาญิบจะต้องกระทำบรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮจึงได้กำหนดเป็นหลักทั่วไปว่า اصل الامر للوجوب หมายความว่า โดยหลักการ คำสั่งให้กระทำนั้นเพื่อแสดงถึงวาญิบ

อย่างไรก็ตาม การที่จะถือว่าการสั่งที่ไม่เด็ดขาดนั้น ต้องมีหลักฐานสนับสนุนด้วย เช่น คำตรัสของอัลลอฮฺที่ว่า

يا أيها الذين آمنوا إذا تدانتم بدين إلى مسمى فاكتبوه

القرة (من آية) : 282

⁴ อ้างแล้ว, หน้า 105-106

⁵ อ้างแล้ว, หน้า 113

⁶ คีอလာฟ A, หน้า 111

ความว่า “โอ บรรดาผู้ศรัทธา เมื่อพวกเจ้าทำการกุญฮ์นั้นกันโดยมีกำหนดเวลาที่แน่นอน พวกเจ้าจงทำบันทึกมันไว้เถิด”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 282

เป็นคำสั่งให้บันทึกสัญญากุญฮ์ ซึ่งตามหลักแล้วถือว่า เป็นวาญิบ แต่คำสั่งนี้ได้เปลี่ยนสภาพจากวาญิบเป็นมันดุบ ด้วยคำตรัสของ อัลลอฮ์ในอายะฮ์ถัดไปที่ว่า

فإن أمن بعضكم بعضا فليؤد الذي أوتى من أمانته وليتق الله ربه
البقرة (من آية) : 83

ความว่า “หากเม้นต่างฝ่ายต่างไว้ใจซึ่งกันและกัน ลูกหนี้ผู้ได้รับความไว้วางใจ ก็จงชำระคืนหนี้สินที่เขาได้รับความไว้วางใจเสีย และเขาจงอย่าเกรงต่ออัลลอฮ์ผู้ทรงอภิบาลของเขา”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 283

ซึ่งแสดงว่า หากเจ้าหนี้ไว้วางใจลูกหนี้ ก็ไม่จำเป็นจะต้องบันทึกสัญญากุญฮ์แต่อย่างใด

4. การห้ามมิให้กระทำอย่างไม่เด็ดขาด⁷ ซึ่งเรียกว่า “มักรูฮ” (مكروه) มีลักษณะตรงข้ามกับมันดุบ การที่จะถือว่าเป็นการสั่งห้ามที่ไม่เด็ดขาดนั้น จะต้องมีหลักฐานสนับสนุนด้วยเช่นเดียวกับคำสั่งให้กระทำที่เปลี่ยนสภาพเป็นคำสั่งที่ไม่เด็ดขาด เช่น ท่านรสุล (ศ็อลลา) ได้กล่าวว่า

من أكل الثوم والبصل والكراث فلا يقربن مسجدنا، فإن
الملائكة تأذى مما يتأذى منه بنو آدم . متفق عليه

ความว่า “ใครก็ตามที่รับประทานกระเทียม หัวหอม เขาจงอย่าเข้าใกล้มัสยิดของเรา เพราะแท้จริงบรรดามะลาอิกะฮ์ได้รับการรบกวนจากสิ่งที่มีมนุษย์ได้รับการรบกวน”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

โดยหลักการ สิ่งที่ท่านนบี (ศ็อลลา) ห้ามมิให้กระทำนั้น ถือว่า เป็นการห้ามอย่างเด็ดขาด แต่มีหลักฐานที่แสดงว่า ไม่ได้ห้ามอย่างเด็ดขาด นั่นคือ คำกล่าวของท่านนบี (ศ็อลลา) ในเมื่อมีเศาะฮาบีย์ท่านหนึ่งถามถึงหัวหอมว่า มันเป็นของหะรอมหรือ? ท่านนบีตอบว่า

⁷ ค็อดลาฟ A หน้า 114

لا، ولكن اكرمه من أجل ربحه*

رواه مسلم

ความว่า "ไม่ แต่ฉันเกลียดมัน เพราะกลิ่นของมัน"

รายงานโดย มุสลิม

5. การให้สิทธิแก่ผู้กัณฑ์ที่จะกระทำหรืองดการกระทำ หมายความว่า ให้เลือกที่จะกระทำก็ได้ ไม่กระทำก็ได้ หรือการอนุมัติให้กระทำนั้นเอง⁹ ซึ่งเรียกว่า "มูบาห" (مباح) หลักฐานที่แสดงว่าเป็น มูบาหนั้น อาจเป็นคำพูดจากอัลกุรอ่านหรือหะดีษที่ระบุว่า "ไม่เป็นบาป" (لا جناح) หรือ (لا إثم) หรือ คำที่มาจากรากศัพท์ "หะลาล" (حلال) ตัวอย่างเช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ولا جناح عليكم فيما عرضتم به من خطبة النساء

البقرة (من آية) : 235

ความว่า "และไม่เป็นการบาปใดๆ แก่พวกเจ้า ในกรณีที่พวกเจ้าได้พูดจา
เรียบเรียง ย่อมค้อมเพื่อการสู่ขอสตรี (ซึ่งยังอยู่ในอดีตจะฮ)"

อัลอะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 235

หรือการสั่งให้กระทำแต่มีหลักฐานแสดงให้เห็นว่า เป็นการกระทำประเภท "มูบาห" เช่น
คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

وكلوا واشربوا

البقرة (من آية) : 187

ความว่า "และพวกเจ้าจงกินและจงดื่ม"

อัลอะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 187

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

فاذا قضيت الصلاة فانتشروا في الارض

الجمعة (من آية) : 10

ความว่า "เมื่อเสร็จสิ้นการละหมาดแล้ว พวกเจ้าจงกระจัดกระจายกันออกไป
ไปบนพื้นแผ่นดิน"

อัลญุมอะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 10

* คือลลาฬ A หน้า 115-116

ส่วนหนึ่งของหุกมประเภทนี้คือ การอนุมัติโดยพื้นฐาน (الأصل في الإباحة) ในกรณีไม่มีตัวบทระบุว่าเป็นสิ่งต้องห้าม ซึ่งเป็นไปตามหลักที่ว่า

الأصل في الأشياء الإباحة

หมายความว่า "โดยหลักการพื้นฐานของทุกๆ สิ่งนั้นถือว่าเป็นสิ่งอนุมัติ"^๘

คือทุกสิ่งทุกอย่างที่ไม่มีตัวบทระบุว่าหะลาลหรือหะรอมและเป็นสิ่งที่ไม่มิโทษ ก็ให้ถือว่าเป็นสิ่งอนุมัติ

ความจริงมุบาหานั้น มิได้เป็นส่วนหนึ่งของหุกม ดักลียัตต์แต่อย่างใด เพราะหุกม ดักลียัตต์คือ การสั่งการที่มีลักษณะเป็นการสร้างการะ ขณะที่มุบาหานั้นมิได้เป็นการะแก่ผู้กัลลัฟอย่างใด แต่การที่บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศูลุลฟิกฮจัดให้มุบาหุเป็นส่วนหนึ่งของหุกมดักลียัตต์นั้น ก็เพื่อให้การแบ่งประเภทของหุกมที่มีความสมบูรณ์และครบวงจร โดยมองข้ามความหมายที่แท้จริงของคำว่าดักลียัตต์

ข. หุกม วัฎอีย (الحكم الوضعي)

"หุกม วัฎอีย" คือ หุกมที่ถูกกำหนดโดยสิ่งอื่นเพื่อเป็นสัญญาณของหุกม ซึ่งมีดังต่อไปนี้

สาเหตุ (السبب)

เงื่อนไข (الشرط)

สิ่งกีดขวาง (المانع)

รูดเศาะฮ์-อะซิมะฮ์ (الرخصة-العزيمة) และ

คิหะฮ์-บฎลัน (الصحّة-البطلان)

ซึ่งมีรายละเอียดดังต่อไปนี้

1. สาเหตุ (السبب) คือ ลักษณะที่ชัดเจนและแน่นอนที่ถูกกำหนดให้เป็นสัญญาณของหุกม โดยที่หุกมจะเป็นเสมือนเงาของสาเหตุ กล่าวคือหากมีสาเหตุเมื่อใดหุกมก็จะมีเมื่อนั้น และหากไม่มีสาเหตุหุกมก็ไม่อาจเกิดขึ้นได้อย่างเด็ดขาด ตัวอย่างเช่น การคล้อยของดวงอาทิตย์เป็นสัญญาณของการละหมาดซุฮริ

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

واقم الصلاة لدلوك الشمس

الاسراء (من آية) : 78

ความว่า "และเจ้าจงดำรงการละหมาดเมื่อตะวันคล้อย"

อัลอิสรออีย์ ส่วนหนึ่งของ : 78

^๘ อีซฮันกีญีย, มุฮัมมัด อะมีน มฟ. مذكرة أصول الفقه มะดINET มหาวิทยาลัยอิสลาม หน้า 17-20

การทำสัญญาซื้อขาย (عقد البيع) เป็นสาเหตุของการได้มาซึ่งกรรมสิทธิ์ การฆ่าโดยเจตนาที่ไม่ชอบธรรม (القتل العمد العمدوان) เป็นสาเหตุของการถูกลงโทษด้วยการประหารชีวิต และการเป็นทนายของเจ้ามรตกันนั้น เป็นสาเหตุของการมีสิทธิในกองมรตก เป็นต้น

จากตัวอย่างที่กล่าวมานั้น จะเห็นว่าสาเหตุเหล่านั้นเป็นสัญญาณของทุกม โดยทุกมจะเป็นผลของสาเหตุเสมอ กล่าวคือหากขาดสาเหตุแล้ว ทุกมก็จะไม่อาจเกิดขึ้นได้อย่างเด็ดขาด

สาเหตุนั้น บางครั้งจะอยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ เช่น การฆ่าโดยเจตนา และบางครั้งจะอยู่นอกขอบเขตความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ เช่น การคล้อยของดวงอาทิตย์ และการเป็นทนาย อันเป็นสาเหตุที่จะทำให้มีสิทธิได้รับมรตก เป็นต้น¹⁰

2. เงื่อนไข (الشرط) คือ ลักษณะที่ชัดเจนและแน่นอนที่ทำให้เกิดความสัมพันธ์แก่สิ่งที่มีนัยเป็นเงื่อนไข แต่มีได้เป็นส่วนหนึ่งของสิ่งนั้น ซึ่งหากขาดเงื่อนไขแล้วทุกมก็จะไม่มีด้วย เช่น การอยู่ในสภาพมีวุฎูฮ์ (น้ำละหมาด) เป็นเงื่อนไขของการละหมาด ทั้งนี้ เพราะอัลลอฮ์ได้ทรงกำหนดให้การอยู่ในสภาพมีวุฎูฮ์นั้นเป็นเงื่อนไข ของการละหมาด ดังนั้น การละหมาดจะไม่มีผล หากขาดเงื่อนไขดังกล่าว แต่หากมีเงื่อนไขก็มีได้หมายความว่า การละหมาดจะมีผลเสมอไป เพราะอาจละหมาดก่อนเข้าเวลา หรือละหมาดโดยขาดองค์ประกอบใดองค์ประกอบหนึ่งของการละหมาด หรือเพื่อการอื่น เช่น เพื่อสัมผัสคัมภีร์อัลกุรอาน เป็นต้น¹¹

3. สิ่งกีดขวาง หรือมานีย (العلة) คือ ลักษณะที่ชัดเจนและแน่นอนที่จะกีดขวางผลของทุกม กล่าวคือ เมื่อมีสิ่งกีดขวาง ทุกมก็ไม่อาจจะเกิดขึ้นได้ เช่น การเป็นบิดา เป็นสิ่งกีดขวางในการดำเนินการกิศอศ (การลงโทษโดยการประหารชีวิตฐานฆ่าคนอื่นตายโดยเจตนา) การติดหนี้เป็นมานียในการจ่ายชะกาฮู แม้จะมีทรัพย์สินครบตามพิกัฏก็ตาม¹²

4. รุคเศาะฮฺและอะซีมะฮฺ

ก. “รุคเศาะฮฺ” (الرخصة) คือ ทุกมที่อัลลอฮ์ได้บัญญัติขึ้นมาเพื่อเป็นการผ่อนปรนแก่มุกลัฟตามสภาพที่ควรได้รับการผ่อนปรน ซึ่งมีหลายลักษณะด้วยกัน เช่น¹³

1. การผ่อนปรนด้วยการอนุมัติให้กระทำการสิ่งต้องห้ามในเมื่อมีความจำเป็น เช่น ผู้ดอยากกำลังจะตายไม่มีของทะเลาลที่จะรับประทาน ก็อนุมัติให้รับประทานของหะรอมได้ เป็นต้น

2. การผ่อนปรนโดยการอนุมัติให้ละเว้นการปฏิบัติสิ่งวาญิบ ทั้งนี้เมื่อมีเหตุที่ทำให้การปฏิบัติสิ่งวาญิบบางอย่างเป็นการสร้างความลำบากอย่างมากแก่มุกลัฟ เช่น การอนุมัติให้งดถือศีลอดสำหรับผู้ป่วยและผู้เดินทาง เป็นต้น

3. การผ่อนปรนให้กระทำในลักษณะที่เป็นการลดหย่อน เช่น อนุมัติให้ทำการตะฮัมมุ (تيمم)

¹⁰ คีอလာฟ A, หน้า 117-118

¹¹ อ่างแล้ว, หน้า 118-120

¹² คีอလာฟ A, หน้า 120-121

¹³ อัลคุฎาบี, หน้า 71-75

แทนการอาบน้ำละหมาด ในกรณีที่ไม่มิน้ำ หรือไม่สามารถใช้น้ำได้ และอนุมัติให้ย่อละหมาด (ก๊อศร) และรวบละหมาดสองเวลา (ญัมอ) ไว้ในเวลาเดียวกัน สำหรับผู้เดินทาง เป็นต้น

ข. อะซีมะฮฺ (العزيمة) คือ บทบัญญัติทั่วไปที่อัลลอฮฺได้ทรงบัญญัติขึ้นโดยไม่คำนึงถึงสภาพ หรือบุคคลใดโดยเฉพาะ ซึ่งมุกลัฟทุกคนจะต้องปฏิบัติโดยไม่มีเงื่อนไข เช่น การละหมาด การถือศีลอดและการจ่ายซะกาต เป็นต้น

ฐานะของรูกเศาะฮ์

อบูอิสฮาก อัซซาญญี (الشافعي) เสียชีวิตปี ฮศ. 970 มีความเห็นว่า รูกเศาะฮ์นั้น มีฐานะเท่าเทียมกับมูบาหฺทุกประการ โดยมีเหตุผลดังต่อไปนี้

1. อายะฮ์ต่างๆ ที่เกี่ยวกับรูกเศาะฮ์ เช่น

อัลลอฮฺตรัสว่า

فمن اضطر غير باغ ولا عاد فلا إثم عليه

البقرة (من آية) : 173

ความว่า “ดังนั้น ผู้ใดก็ตามที่มีความจำเป็นโดยมิได้มีความตั้งใจและมิได้ละเมิดขอบเขตก็ไม่เป็นการบาปสำหรับเขา”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 173

คือ อนุมัติให้รับประทานของต้องห้ามได้ในภาวะจำเป็น

อัลลอฮฺ ตรัสอีกว่า

وإذا ضربتم في الأرض فليس عليكم جناح أن تقصروا من الصلاة

النساء (من آية) : 101

ความว่า “และเมื่อพวกเจ้าเดินทางบนพื้นแผ่นดิน ก็ไม่เป็นการบาปแก่พวกเจ้าในการละหมาดย่อ (ก๊อศร)”

อันนิซาอฺ ส่วนหนึ่งของ : 101

รวมทั้งอายะฮ์อื่นๆ ที่มีความหมายเช่นเดียวกับอายะฮ์นี้ แต่ทั้งนี้ จะต้องไม่มีคำสั่งในอายะฮ์อื่นให้กระทำการดังกล่าว

2. ตามหลักการแล้วรูกเศาะฮ์ คือการผ่อนปรนและปลดปล่อยความยุ่งยาก ทั้งนี้ โดยให้มุกลัฟมีสิทธิในการเลือกระหว่างการใช้รูกเศาะฮ์หรือปฏิบัติตามอะซีมะฮ์

3. ถ้าหากการปฏิบัติตามหุกม รูกเศาะฮ์ถือว่าเป็นวาญิบ หรือมันดูบ ก็จะเป็นสิ่งที่ถูกสั่งให้กระทำไป รูกเศาะฮ์ก็จะกลายเป็นอะซีมะฮ์ทันที เพราะวาญิบนั้น เป็นสิ่งที่ต้องกระทำโดยไม่มีทางเลือกอื่น และมันดูบก็เช่นกัน เพราะเป็นสิ่งที่ถูกสั่งให้กระทำแม้จะเป็นคำสั่งที่ไม่เด็ดขาดก็ตาม ดังนั้น หากถือว่า

รุกเศาะฮ์เป็นสิ่งที่ต้องกระทำแล้ว ก็จะเป็นการรวมสองอย่างที่มีลักษณะตรงกันข้ามกัน¹⁴

5. **ศิหฺตะฮฺและบฏฺลาน (الصحة والبطلان)** สิ่งที่อัลลอฮฺบัญชาให้มุกลัฟกระทำหรือสิ่งที่กฎหมายอิสลามได้บัญญัติไว้สำหรับมุกลัฟนั้น เมื่อมุกลัฟได้กระทำขึ้นมาแล้ว บางครั้งอาจถือว่าถูกต้องและมีผล บางครั้งอาจถือว่าไม่ถูกต้องและไม่มีผล หากปฏิบัติตามที่ได้รับคำสั่งโดยมืองค์ประกอบ (ركن) และเงื่อนไข (شروط) อย่างครบถ้วนทุกประการ ก็ถือว่าเป็นการกระทำที่ถูกต้องและมีผล (เศาะฮฺ) แต่ถ้าหากมีความบกพร่องในองค์ประกอบส่วนใดหรือขาดเงื่อนไขใดก็ตาม การกระทำนั้นจะถือว่าไม่มีผลหรือเป็นโมฆะ (บาฏิล)

ดังนั้น ศิหฺตะฮฺจึงหมายถึง การกระทำที่มีผลทางกฎหมายอย่างสมบูรณ์ หากการกระทำนั้นเป็นการประกอบศาสนกิจ เช่น การละหมาด การถือศีลอด การจ่ายซะกาต การประกอบพิธีฮัจญ์ ก็จะทำให้ผู้ได้กระทำไปหมดภาระจากสิ่งดังกล่าวและจะไม่มีผลตอบอีกต่อไป ทั้งยังจะไม่ถูกลงโทษในโลกนี้ แต่ตรงกันข้ามจะได้รับผลตอบแทนในวันอาคิเราะฮฺ(โลกหน้า)อีกด้วย หากเป็นการทำนิติกรรมก็จะมีผลบังคับทางกฎหมาย และเปลี่ยนสภาพสิ่งที่ได้ทำนิติกรรมไว้ เช่น การสมรส ก็จะทำให้คู่สมรสเป็นสามีภรรยา กัน และเป็นที่ทะเลาะแก่กัน หากเป็นการซื้อขาย ก็จะทำให้ของที่ขายเป็นกรรมสิทธิ์ของผู้ซื้อ และราคาเป็นกรรมสิทธิ์ของผู้ขาย เป็นต้น¹⁵

ระหว่างบฏฺลานและพะซาด (بين البطلان والفساد)

บฏฺลานกับพะซาดตามทัศนะของมัชฮับฮาฟีอีมีความหมายเหมือนกัน คือการกระทำที่เป็นโมฆะ โดยไม่มีผลแต่อย่างใด ยกเว้นในเรื่องที่สองคำนี้มีความหมายที่แตกต่างกันซึ่งมีเพียง 4 ประการเท่านั้น คือในเรื่องการประกอบพิธีฮัจญ์ การยืมทรัพย์ คุลู (การหย่าโดยมีคำตอบแทน) และการทำสัญญาปล่อยทาสระหว่างนายทาสกับทาส โดยกำหนดการชำระค่าทดแทนแก่นายทาสเป็นงวดๆ สิ่งนี้นั้นที่บาฏิลกับฟาสิตไม่เหมือนกันตามทัศนะของมัชฮับฮาฟีอี กล่าวคือ บาฏิลนั้นจะไม่มีผลใดๆทั้งสิ้น (ทั้งไม่อาจทำให้มันมีผลได้ สำหรับฟาสิตนั้น จะมีผลระดับหนึ่งและสามารถแก้ไขให้มีผลสมบูรณ์ได้

สำหรับมัชฮับหะนะฟีนั้นมีความเห็นว่า บฏฺลานกับพะซาดมีความหมายเหมือนกันในเรื่องอิดาตะฮฺและการสมรส แต่ในเรื่องสัญญาซื้อขายและสัญญาอื่นๆ นั้นบฏฺลานกับพะซาดจะมีความแตกต่างกัน สัญญาที่เป็นบาฏิลคือสัญญาที่กฎหมายอิสลามไม่ยอมรับ ทั้งในหลักการและรายละเอียดของสัญญานั้นๆ เช่นการทำสัญญาซื้อขายของผู้เยาว์ที่ยังไม่รู้สีกผิดชอบ (غير مميز) เพราะการแสดงเจตนาของบุคคลดังกล่าวนั้นไม่สามารถสร้างความผูกพันทางกฎหมายได้เลย จึงถือว่าเป็นบาฏิล สัญญาที่เป็นบาฏิลจึงไม่มีทางที่จะทำให้ถูกต้องได้เลย

สำหรับสัญญาที่เป็นฟาสิตนั้น เป็นสัญญาที่กฎหมายยอมรับในหลักการ แต่ปฏิเสธในลักษณะ

¹⁴ ดู อัชชาฟีบี, อนุอิสหาก อิบรอฮิม อิบน์ มุซา 1997 الموافقات ชาติการเบบ คารอีนนูฮ์ฟาน 1/474 - 478

¹⁵ ค็อลลาฟ A. หน้า 125-126

ของมัน เช่น การแลกเปลี่ยนทองคำโดยมีปริมาณที่ไม่เท่ากัน เพราะการแลกเปลี่ยนนั้นกฎหมายยอมรับ และของที่แลกเปลี่ยนกันก็เป็นทรัพย์สินตามกฎหมายอิสลาม แต่เมื่อสิ่งของที่แลกเปลี่ยนเป็นทองคำ กฎหมายอิสลามกำหนดเงื่อนไขว่า จะต้องมีความปริมาณที่เท่ากัน ในเมื่อมีปริมาณไม่เท่ากันถือว่า เป็นการแลกเปลี่ยนที่เป็นฟาลิฮ¹⁶ สัญญาที่เป็นฟาลิฮจึงสามารถทำให้มีความถูกต้องได้โดยการปรับน้ำหนักของ ทองคำที่แลกเปลี่ยนกันนั้นให้เท่ากัน

ความแตกต่างระหว่าง หุกมดักลียีกับ หุกมวฎอียี

จากที่กล่าวมาพอจะสรุปได้ว่า ระหว่างหุกมดักลียี กับหุกมวฎอียี จะมีความแตกต่างกัน 2 ประการ ดังนี้

1. หุกมดักลียี มีลักษณะเป็นการสั่งมุกัลลฟให้กระทำ ให้งดกระทำ และให้เลือกกระหว่างการกระทำกับการงดกระทำ ส่วนหุกมวฎอียีจะไม่มีลักษณะเป็นการสั่งการ แต่จะมีลักษณะเป็นการกำหนด สิ่งหนึ่งสิ่งใดเป็นสาเหตุหรือเงื่อนไข หรือสิ่งกีดขวางของหุกม

2. สิ่งที่หุกมดักลียี สั่งการให้กระทำนั้น จะต้องอยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกัลลฟที่จะกระทำได้ ส่วนสิ่งที่ถูกกำหนดให้เป็นสัญญาณของหุกมนั้น บางอย่างจะอยู่นอกขอบเขตความสามารถของมุกัลลฟที่จะกระทำได้ เช่น การครอบครองทรัพย์สินที่ติดอันเป็นสาเหตุที่ต้องจ่ายชะกาฮ์ และบาง อย่างจะอยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกัลลฟที่จะกระทำได้ เช่น การครอบครองทรัพย์สินที่ครบตามพิกัดแล้วให้ครอบครองหนึ่งปี อันเป็นเงื่อนไขในการจ่ายชะกาฮ์ และแม้จะอยู่ภายในขอบเขตความสามารถแต่มุกัลลฟที่จะกระทำได้ แต่ไม่จำเป็นต้องกระทำ เว้นแต่จะมีคำสั่งอื่นให้กระทำเท่านั้น เช่น การอาบน้ำละหมาดที่เป็นเงื่อนไขในการละหมาด เป็นต้น

ค. ประเภทต่างๆ ของวาญิบ

วาญิบที่กล่าวมาแล้วนั้นอาจแบ่งออกเป็น 4 ประเภท ดังนี้

1. วาญิบที่คำนึงถึงเงื่อนไขเวลา

ถ้าหากคำนึงถึงเวลาของการกระทำสิ่งที่เป็นวาญิบแล้ว ก็จะแบ่งเป็นวาญิบที่ไม่มีเงื่อนไขเวลา และวาญิบที่มีเงื่อนไขเวลา

ก. วาญิบ ที่ไม่มีเงื่อนไขเวลา (واجب مطلق) คือการสั่งให้กระทำโดยมิได้กำหนดช่วงเวลาหรือ ระยะเวลา ซึ่งมุกัลลฟจะกระทำเมื่อไรก็ได้ เช่น การจ่ายกัฟฟาเราะฮ์ (เพื่อลบล้างความผิด) อันเนื่องจาก ผิดคำสาบาน ผู้กระทำความผิดจะจ่ายเมื่อไรก็ได้ เช่นเดียวกับการประกอบพิธีหัจญ์สำหรับผู้ที่มีความ สามารถ เขาจะทำในปีไหนก็ได้ ไม่ได้กำหนดว่าจะต้องทำในปีนี้หรือปีหน้า ตราบใดที่มั่นใจว่า จะไม่มี อุปสรรคในอนาคต ทั้งนี้ตามทัศนะของมัซฮับฮาดีอี

¹⁶ อัลฮันกีญี หน้า 46

ข. วาญิบ ที่มีเงื่อนไขเวลา (واجب مؤقت) คือวาญิบที่ให้กระทำภายในเวลาที่ได้กำหนดไว้ เช่น การละหมาดห้าเวลา การละหมาดทุกครั้งจะมีเวลาที่แน่นอน จะกระทำก่อนหรือหลังเวลาที่ได้กำหนดไว้ไม่ได้¹⁷

วาญิบ ที่มีเงื่อนไขเวลาจะแบ่งเป็นสองประเภท คือ

1. วาญิบที่มีช่วงเวลายาว (واجب موسع) คือ วาญิบที่มีช่วงเวลาเกินกว่าเวลาที่ต้องใช้ในการกระทำวาญิบนั้นๆ เช่น เวลาของการละหมาด จะละหมาดช่วงต้น ช่วงกลางหรือช่วงท้ายของเวลาก็ได้

2. วาญิบที่ไม่มีช่วงเวลา (واجب مضيق) คือ วาญิบที่มีเวลาพอดีกับการปฏิบัติวาญิบนั้นๆ เช่น การถือศีลอดในเดือนเราะมะฎอน ซึ่งตลอดช่วงเวลาของการถือศีลอดนั้น ไม่อาจถือศีลอดชนิดอื่นได้ ยิ่งกว่านั้น จะต้องเริ่มกระทำพร้อมกับการเริ่มของเวลา

อนึ่ง การกระทำวาญิบที่มีเงื่อนไขเวลานั้น ถ้ากระทำภายในเวลาที่ถูกกำหนดให้กระทำวาญิบนั้นๆ ไว้ จะเรียกว่า “อะดอ์” (أداء) แต่ถ้ากระทำหลังพ้นเวลาแล้วจะเรียกว่า “เกาะฎอ์”¹⁸ (عزاء) และถ้าหากกระทำใหม่ในเวลาที่กำหนด เพราะที่ได้กระทำมาแล้วไม่มีผล อันเนื่องมาจากขาดองค์ประกอบหรือเงื่อนไข จะเรียกว่า “อิอาตะอ์” (إعادة)

2. วาญิบที่คำนึงถึงผู้กระทำ

หากคำนึงถึงผู้ที่ต้องกระทำ วาญิบจะแบ่งเป็นวาญิบอัยนีย์ (واجب عيني) และวาญิบกิฟาอีย์ (واجب كفائي)

วาญิบอัยนีย์ คือ วาญิบที่มุกลัฟทุกคนจะต้องกระทำ ในกรณีที่มีผู้อื่นทำไปแล้วก็จะไม่ทำให้ผู้ที่ยังมิได้กระทำหมดภาระในการกระทำวาญิบนั้นๆ เพราะวัตถุประสงค์ของวาญิบอัยนีย์คือต้องการให้ทุกคนปฏิบัติตามเป็นรายบุคคล

วาญิบกิฟาอีย์ คือวาญิบชนิดที่สั่งให้มุกลัฟโดยภาพรวมต้องกระทำ แต่มิใช่ทุกคน ดังนั้นหากมีมุกลัฟบางคนหรือบางกลุ่มกระทำไปแล้ว ก็จะทำให้ผู้อื่นหมดภาระไปด้วย แต่ถ้าหากไม่มีบุคคลใดหรือกลุ่มใดกระทำเลย ทุกคนก็ต้องรับบาปหรือต้องรับผิดชอบ เพราะวัตถุประสงค์ของวาญิบกิฟาอีย์ คือต้องการให้มีการกระทำ โดยไม่คำนึงถึงผู้กระทำ เช่น การยอมรับสละม การช่วยผู้จมน้ำ การจัดการศพของผู้ตาย การประกอบอาชีพที่มีความจำเป็นต่อสังคม เพราะหากไม่มีผู้ใดประกอบอาชีพนั้นแล้ว ก็จะทำให้สังคมได้รับความเดือดร้อน เป็นต้น¹⁹

3. วาญิบที่คำนึงถึงปริมาณการกระทำ

ถ้าหากคำนึงถึงปริมาณที่จะต้องทำแล้ว ก็จะแบ่งเป็นวาญิบที่มีปริมาณที่แน่นอน (واجب محدد)

¹⁷ คีอดาลาฟ A, หน้า 106-107

¹⁸ อัซซันกีญีย, หน้า 46-47

¹⁹ คีอดาลาฟ A, หน้า 108-109

และวาญิบที่มีปริมาณที่ไม่แน่นอน (واجب غير عدد) วาญิบที่มีปริมาณที่แน่นอน คือ วาญิบที่กฎหมายได้กำหนดปริมาณไว้อย่างแน่นอนโดยมุกลัฟทุกคนจะต้องกระทำตามปริมาณที่ได้กำหนดไว้ เช่น การจ่ายชะกาฮ การชำระหนี้ เป็นต้น

วาญิบที่มีปริมาณไม่แน่นอน คือ วาญิบที่มุกลัฟจะต้องกระทำโดยมิได้กำหนดปริมาณ เช่น การใช้จ่ายในหนทางของอัลลอฮ การช่วยเหลือในการกระทำความดี การห้ามปรามมิให้กระทำความชั่ว การให้อาหารแก่ผู้ที่กำลังหิวโดยมิได้กำหนดว่าจะต้องให้เท่าไร และการจ่ายค่าอุปการะเลี้ยงดูแก่ญาติ ทั้งนี้เพราะ แต่ละรายนั้นจะมีความแตกต่างกันตามสภาพของผู้ที่มีความต้องการ และผู้มีหน้าที่ต้องกระทำ เป็นต้น

อนึ่ง วาญิบที่มีปริมาณแน่นอนนั้น ถ้าหากมุกลัฟมิได้กระทำไป ก็จะมีสภาพเป็นหนี้วาญิบประเภทนี้ ตรงกันข้ามกับวาญิบที่มีปริมาณที่ไม่แน่นอน ถ้าหากมุกลัฟมิได้กระทำ ก็จะไม่มีความเป็นหนี้และผู้มีสิทธิก็ไม่สามารถที่จะเรียกร้องในภายหลังได้²⁰

4. วาญิบที่คำนึงถึงความแน่นอนของสิ่งที่ต้องกระทำ

ถ้าหากคำนึงถึงความแน่นอนของสิ่งที่ต้องกระทำแล้ว ก็จะแบ่งเป็นวาญิบให้กระทำสิ่งที่แน่นอน (واجب معين) และวาญิบที่ให้เลือกกระทำสิ่งใดสิ่งหนึ่งในจำนวนหลายสิ่ง (واجب غير)

วาญิบให้กระทำสิ่งที่แน่นอน คือ วาญิบที่กำหนดให้กระทำสิ่งที่แน่นอน เช่น การสั่งให้ละหมาดให้ถือศีลอด ให้ชำระราคาของที่ซื้อ จะทำอย่างอื่นแทนมิได้

สำหรับวาญิบที่ให้เลือกกระทำสิ่งใดสิ่งหนึ่งนั้นคือ วาญิบที่อัลลอฮ์ให้เลือกกระทำสิ่งใดสิ่งหนึ่งที่ได้กำหนดไว้ เช่น การจ่ายกัฟฟาเราะฮ์อันเนื่องมาจากการผิดคำสาบาน ดังที่อัลลอฮ์ ตรัสไว้ว่า

لا يؤخذكم الله باللغو لئلا تكونم ولكن يؤخذكم بما عقدتم الايمان
فكفارتها اطعام عشرة مساكين من اوسط ما تطعمون اهليكم او كسوتهم
او تحرير رقبة فمن لم يجد فصيام ثلاثة ايام

المائدة (من آية) : 89

ความว่า “อัลลอฮ์จะไม่ทรงเอาผิดพวกเจ้า เพราะการสาบานที่ไม่จงใจของพวกเจ้า แต่พระองค์จะทรงเอาผิดพวกเจ้า เพราะสิ่งที่พวกเจ้าได้จงใจผูกพันการสาบานไว้ ดังนั้น การลบล้างความผิดจากการกระทำดังกล่าวนี้ คือ การให้อาหารแก่คนอนาถาสิบคนจากอาหารระดับปานกลางที่พวกเจ้าให้แก่ครอบครัวของพวกเจ้าบริโศกหรือให้เครื่อง

²⁰ คือคดลาฟา หน้า 109-111

นุ่งห่มของพวกเขา หรือการปล่อยทาสคนหนึ่งให้เป็นอิสระ ถ้าผู้ใด
ไม่มีสิ่งดังกล่าว ก็ต้อง ถือศีลอดสามวัน"

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 89

วาญิบที่อัลลอฮ์ให้เลือกกระทำ ในจำนวนสิ่งที่ได้กำหนดไว้ในอายะฮ์นี้ คือให้เลือกกระทำระหว่าง
การให้อาหารแก่คนอนาถาสิบคน หรือการให้เครื่องนุ่งห่มแก่คนอนาถาสิบคน หรือการปล่อยทาสหนึ่งคน
โดยให้เลือกกระทำอย่างใดอย่างหนึ่งระหว่างสามอย่างนี้ ส่วนการถือศีลอดสามวันนั้น จะกระทำได้อีกต่อ
เมื่อไม่สามารถกระทำอย่างใดอย่างหนึ่งจากสามอย่างที่ให้เลือกกระทำแล้วเท่านั้น²¹

ระหว่างวาญิบกับฟิรฎุ

โดยทั่วไปวาญิบและฟิรฎุมีความหมายเหมือนกัน ทั้งวาญิบและฟิรฎุเป็นสิ่งที่มุกลัฟจะต้อง
กระทำเหมือนกันโดยไม่มี ความแตกต่างกันแต่อย่างใด เช่น การละหมาดห้าเวลา ซึ่งอาจถือว่าเป็นวาญิบ
ก็ได้ หรืออาจถือว่าเป็นฟิรฎุก็ได้

แต่มีข้อหนึ่งที่ทำให้ความหมายที่แตกต่างกันระหว่างวาญิบและฟิรฎุ โดยถือว่าฟิรฎุนั้น เป็นสิ่งที่
มุกลัฟจะต้องกระทำ โดยคำสั่งให้กระทำนั้น เป็นหลักฐานที่มีความเด็ดขาดในความน่าเชื่อถือในสาย
รายงาน (قطعية الثبوت) ซึ่งอาจเป็นอัลกุรอานก็ได้ หรือหะดีษมุตะวาตริก็ได้ เช่น การละหมาดห้าเวลา
สำหรับวาญิบนั้น เป็นการกระทำตามคำสั่งที่มีหลักฐานที่ไม่เด็ดขาดในสายรายงาน แต่เชื่อถือได้
(ظنية الثبوت) ซึ่งก็คือหะดีษอาฮาดทั้งหลายนั่นเอง เช่น การละหมาดวิตรที่มีหะดีษอะฮาดสั่งให้กระทำ²²

อิบนุอุมัร รายงานจากท่านนบี (ศ็อลฯ) กล่าวว่า

اجعلوا آخر صلاتك بالليل وترا

رواه البخاري ومسلم

ความว่า "พวกท่านจงจัดให้การละหมาดวิตรเป็นละหมาดสุดท้ายเวลา
กลางคืนของพวกท่าน"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

พฤติกรรมหรือการอื่นที่เป็นเหตุให้การกระทำที่เป็นวาญิบมีความสมบูรณ์²³

การกระทำวาญิบ บางครั้งจะไม่มีผลสมบูรณ์เว้นแต่จะต้องกระทำสิ่งอื่นด้วย จึงจะทำให้การ

²¹ อัลคุฎาอะรีย, หน้า 48

²² อัลอะซะฮาดีย, อุบฮามิด มุฮัมมัด 1322 المتصفى อียิปต์ สำนักพิมพ์อะมีรียะฮ์ พิมพ์ครั้งที่ 1 1 : 66 และอัชชะวะฮูร มุฮัมมัดลอธ
มุสลิม الثبوت พิมพ์ในเล่มเดียวกัน หน้า 57-58

²³ อัชชะอ์กีญ, หน้า 13-14

กระทำวาญิบนั้นมีผลสมบูรณ์ การกระทำสิ่งดังกล่าวนั้นถือว่าวาญิบด้วยหรือไม่ (ما لا يتم الواجب إلا به) เป็นหัวข้อที่มีความสำคัญหัวข้อหนึ่งของวิชาอุศูลฟิกฮ

โดยสรุป สิ่งอื่นนอกเหนือจากวาญิบที่ทำให้การกระทำวาญิบมีความสมบูรณ์นั้นมี 3 ประเภท คือ

1. เป็นสิ่งนอกเหนือความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ เช่น การคล้อยของดวงอาทิตย์สำหรับละหมาดซุฮฺร และการมีจำนวนครบตามกำหนดของผู้ละหมาดวันศุกร์ เป็นต้น ซึ่งการคล้อยของดวงอาทิตย์ และการมีจำนวนครบตามกำหนดในการละหมาดวันสุคร์นั้น เป็นสิ่งนอกเหนือความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ การกระทำลักษณะนี้ไม่ถือว่าวาญิบต้องกระทำ

2. เป็นสิ่งที่อยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ แต่ไม่มีคำสั่งให้กระทำ เช่น การครอบครองทรัพย์สินครบหนึ่งปีสำหรับการจ่ายซะกาต การไม่ได้อยู่ในสภาพเป็นผู้เดินทางสำหรับการถือศีลอด เป็นต้น ประเภทนี้ก็ไม่ว่าวาญิบต้องกระทำเช่นกัน

3. เป็นสิ่งที่อยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกลัฟและมีคำสั่งให้ปฏิบัติ เช่น การอยู่ในสภาพที่ปราศจากหะดัษสำหรับการละหมาด การเดินไปยังมัสยิดสำหรับการละหมาดวันศุกร์ และการถือศีลอดส่วนหนึ่งของเวลากลางวันและส่วนหนึ่งของเวลากลางคืนเพื่อให้การถือศีลอดมีความสมบูรณ์ ทั้งนี้เพราะไม่สามารถขีดเส้นแบ่งระหว่างกลางวันกับกลางคืนได้อย่างชัดเจน เช่นนี้ถือว่าวาญิบตามหลักที่ว่า

ما لا يتم الواجب إلا به فهو واجب

หมายความว่า "สิ่งที่การกระทำวาญิบนั้นไม่สมบูรณ์ เว้นแต่ต้องมีสิ่งนั้นด้วย สิ่งนั้นก็ถือว่า สิ่งวาญิบด้วย"

1.3. อัลหาคิม (الحاكم)

ก. ใครคือ อัลหาคิมหรือผู้กำหนดบทบัญญัติ

นักกฎหมายอิสลามเห็นพ้องกันว่า แหล่งที่มาของหุกม (บทบัญญัติ) ต่างๆ ที่เกี่ยวข้องกับการกระทำของมุกลัฟนั้น คือ อัลลอฮฺ (สุษฏานะฮฺวะตะอะลา) พระองค์เดียวเท่านั้น ไม่ว่าหุกมนั้นเราจะทราบจากตัวบทที่เป็นอัลกุรอาน หรือหะดีษ หรือเป็นผลของการวิเคราะห์และวินิจฉัยของนักกฎหมายจากหลักฐานหรือสัญญาณต่างๆ ของหุกมก็ตาม²⁴ ซึ่งจะเห็นได้จากคำนิยามของหุกมที่นักกฎหมายได้วางไว้ คือ

خطاب الله المتعلق بأفعال المكلفين طلبا أو تخيرا أو وضعاً

หมายความว่า "โองการของอัลลอฮฺที่เกี่ยวข้องกับการกระทำของบรรดามุกลัฟ โดยการสั่งให้กระทำหรือดะร่า หรือให้เลือกกระทำ หรือเป็นการวางสัญญาณไว้"

²⁴ ค็อดลาฟ A, หน้า 96-97

นอกจากนั้น ยังมีหลักทั่วไปของกฎหมายอิสลาม ซึ่งเป็นที่ทราบกันดีในบรรดานักวิชาการแขนงนี้ หลักทั่วไปที่ว่านั้นคือ

لا حكم الا لله

หมายความว่า "ไม่มีหุกม เว้นแต่เป็นสิทธิของอัลลอฮ์เท่านั้น"

ซึ่งสอดคล้องกับอายะฮ์ที่ว่า

ان الحكم الا لله يقص الحق وهو خير الفاصلين

57: (من اية) الانعام

ความว่า "การกำหนดหุกมนั้น มิใช่เป็นของผู้ใด เว้นแต่ เป็นสิทธิของอัลลอฮ์ เท่านั้น พระองค์ทรงแจกแจงความจริง และพระองค์ทรงเป็นผู้ชี้ขาด ที่ดีที่สุด"

อัลอันอาม ส่วนหนึ่งของ : 57

ข. วิธีที่จะรู้หุกม

วิธีทางที่จะรู้หุกมของอัลลอฮ์ได้อย่างไรนั้น บรรดาปราชญ์มุสลิมมีความคิดเห็นที่แตกต่างกัน เป็น 3 แนว คือ แนวอัลอัชอะรียะฮ์ แนวอัลมุตะชีละฮ์ และแนวอัลมาตุรีดียะฮ์

1. นักปราชญ์แนว "อัชอะรียะฮ์" (الاشعرية) มีความเห็นว่า หนทางที่จะรู้หุกมของอัลลอฮ์ได้นั้นมีเพียงทางเดียวเท่านั้น คือโดยผ่านทางรสูลของอัลลอฮ์และคัมภีร์ของพระองค์ ทั้งนี้ เพราะความคิดเห็นของมนุษย์นั้นมีความแตกต่างกันมากมาย บางคนอาจถือว่า การกระทำบางอย่างเป็นสิ่งที่ดี ในขณะที่อีกหลายคนถือว่าเป็นสิ่งที่ไม่ดี แม้กระทั่งคนเดียวกัน ก็มักจะมีความคิดเห็นที่แตกต่างกันต่อสิ่งเดียวกันในเวลาที่แตกต่างกัน ทั้งนี้ เพราะความคิดเห็นของมนุษย์นั้นไม่อาจที่จะปลอดจากอารมณ์และผลประโยชน์ของตัวเองได้ ดังนั้นจึงสรุปไม่ได้ว่า สิ่งที่ดีตามความคิดเห็นของมนุษย์นั้นจะเป็นสิ่งที่ดี ณ ที่อัลลอฮ์เสมอไป

แนวนี้มีหลักการว่า สิ่งที่ดีคือ สิ่งที่มีหลักฐานจากอัลลอฮ์ว่าเป็นสิ่งที่ดี หรือเป็นสิ่งที่ได้รับการอนุมัติให้กระทำ และสิ่งที่ไม่ดีคือ สิ่งที่อัลลอฮ์ทรงห้ามกระทำ โดยที่มนุษย์นั้นไม่มีการะับผิดชอบในการกระทำหรือละเว้นการกระทำใดๆ จนกว่าเขาจะได้รับสาส์นจากอัลลอฮ์

2. นักปราชญ์แนว "อัลมุตะชีละฮ์" (المعتزلة) มีความเห็นว่า มนุษย์สามารถที่จะรู้หุกมของอัลลอฮ์ได้ด้วยตนเอง แม้จะไม่มีศาสนทูต หรือคัมภีร์ของอัลลอฮ์ก็ตาม เพราะการกระทำทุกอย่างของมนุษย์จะมีลักษณะที่ดีหรือชั่วอยู่ในตัวของมันเอง อีกทั้งมีผลดีและผลร้ายที่ตามมาอีกด้วย ด้วยเหตุดังกล่าว มนุษย์จึงสามารถใช้ความคิดเห็นของตัวเองตัดสินว่า สิ่งนี้ดีและสิ่งนั้นชั่ว หุกมของอัลลอฮ์ก็จะเหมือนกับความเห็นของมนุษย์ด้วย

3. นักปราชญ์แนว "อัลมาตุรีดียะฮ์" (الماتريدية) มีความเห็นว่า การกระทำของมุกลัฟนั้นมิ

คุณลักษณะในตัวของมันเอง และจะมีผลดีหรือผลร้ายที่ตามมาอีกด้วย มนุษย์จึงสามารถตัดสินใจได้ว่า มันเป็นสิ่งที่ดีหรือชั่วโดยการพิจารณาจากคุณลักษณะและผลของมัน สิ่งที่ความเห็นอันเที่ยงตรงของมนุษย์เห็นว่าดี ก็ถือว่าเป็นสิ่งที่ดี และสิ่งที่ความคิดเห็นอันเที่ยงตรงของมนุษย์เห็นว่าชั่ว ก็ถือได้ว่าเป็นสิ่งที่ชั่ว แต่ความคิดเห็นของมนุษย์ไม่จำเป็นที่จะต้องตรงกับทุกมของอัลลอฮ์เสมอ ทั้งนี้เพราะ ความคิดเห็นของมนุษย์นั้นไม่อาจหลีกเลี่ยงจากความผิดพลาดได้ จะเห็นได้ว่า มีการกระทำมากมายของมนุษย์ที่มีความคลุมเครือต่อการตัดสินใจ ผลก็คือเราไม่อาจรู้ทุกมของอัลลอฮ์ได้ นอกจากจะมีสาส์นของพระองค์เท่านั้น

ความขัดแย้งดังกล่าวนี้จะมีผลเฉพาะผู้ที่มิได้รับสาส์นของอัลลอฮ์จาก Rasul เท่านั้น คือจะอยู่ในภาวะรับผิดชอบต่อการกระทำของตัวเองหรือไม่ สำหรับผู้ที่ได้รับสาส์นจาก Rasul แล้วนั้น สิ่งที่ดีและชั่วนั้น จะต้องเป็นสิ่งที่สาส์นนับได้กำหนดไว้เท่านั้น²⁵

1.4 อัลมะหฺกุมฟิฮฺ (المحكوم فيه)

ก. ความหมาย

อัลมะหฺกุมฟิฮฺ คือสิ่งที่มีทุกมไปเกี่ยวข้องกับสิ่งนั้นๆ สิ่งนั้นก็คือ บรรดาการกระทำของมุกลัลฟ ตัวอย่างเช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

يا أيها الذين آمنوا أوفوا بالعقود

المائدة (من آية) 10

ความว่า "โอ้ บรรดาผู้ศรัทธา พวกเจ้าจงปฏิบัติตามสัญญาอย่างสมบูรณ์เถิด"

อัลมาอิดะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 1

คำสั่งซึ่งเป็นที่เข้าใจจากอายะฮ์นี้เกี่ยวข้องกับการกระทำอย่างหนึ่งของมุกลัลฟ นั่นคือ การปฏิบัติตามสัญญาอย่างครบถ้วนสมบูรณ์โดยมีทุกมมาเกี่ยวข้อง นั่นคือการถือว่าการกระทำดังกล่าวเป็นสิ่งที่วาญิบจะต้องกระทำ

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ولا تقتلوا النفس التي حرم الله إلا بالحق

الأنعام (من آية) : 151

ความว่า "และพวกเจ้าจงอย่าฆ่าชีวิต ซึ่งอัลลอฮ์ได้ทรงห้ามไว้ เว้นแต่ด้วยสิทธิอันชอบธรรมเท่านั้น"

อัลอันอาม ส่วนหนึ่งของ : 151

การห้ามซึ่งเข้าใจจากอายะฮ์นี้เกี่ยวข้องกับการกระทำอย่างหนึ่งของมุกลัลฟ นั่นคือ การฆ่าชีวิต

²⁵ คีอလာฟ A หน้า 97-99

มนุษย์โดยไม่ชอบ ซึ่งมีทุกมถือว่าการกระทำที่หะรอม โดยสรุปแล้ว ทุกๆ ทุกมนั้นจะต้องไปเกี่ยวข้องกับ การกระทำของมุกลัฟ ไม่ว่าจะเป็นการสั่งให้กระทำ หรือสั่งให้งดกระทำ ให้เลือกกระทำ หรือการ กำหนดทุกมด้วยการวางสัญญาณของทุกม

ข. ขอบข่ายของการกระทำ

สิ่งที่ถือว่าการกระทำตามหลักกฎหมายอิสลามมี 4 ประการ คือ²⁸

1. การกระทำที่ชัดเจน เช่น การละหมาด การจ่ายซะกาต และการฆ่า เป็นต้น
2. การพูด ซึ่งเป็นการกระทำของปาก หลักฐานที่แสดงว่าการพูดนั้นถือว่าการกระทำ คือ คำ ตรัสของอัลลอฮฺ (สุบฮานะฮฺวะตะอาลา) ว่า

وكذلك جعلنا لكل نبي عدوا شياطين الانس والجن

يوحى بعضهم الى بعض زخرف القول غرورا، ولو شاء

ربك ما فعلوه، فذرهم وما يفترون

الانعام : 112

ความว่า “และเช่นนั้นแหละเราได้ดลบันดาลให้ทุกคนมีศัตรูซึ่งเป็นมารร้าย แห่งมนุษย์ และญิน ซึ่งต่างฝ่ายต่างก็กระซิบกระซาบซึ่งกันและกัน ด้วยคำพูดเสแสร้ง เพื่อหลอกลวงกันเอง และหากพระผู้อภิบาล ของเจ้าทรงประสงค์ พวกมันก็จะไม่กระทำการนั้น (กระซิบกระซาบ) ดังนั้น เจ้าจงปล่อยพวกเขาและสิ่งที่พวกเขาอุปโลกน์ขึ้นมา”

อัลอันอาม : 112

การกระซิบ นับเป็นการพูดประเภทหนึ่ง ซึ่งอัลลอฮฺถือว่าการกระทำอย่างชัดเจน

3. การงดกระทำ ถือว่าการกระทำอย่างหนึ่ง เพราะการงดการกระทำนั้นคือ การบังคับจิตใจ ให้หันเหจากการกระทำสิ่งใดสิ่งหนึ่ง นอกจากนั้น ยังมีหลักฐานจากอัลกุรอานและสุนนะฮฺที่แสดงว่าการ งดการกระทำนั้น ถือว่าการกระทำประเภทหนึ่ง

หลักฐานจากอัลกุรอาน คืออัลลอฮฺ ตรัสว่า

كانوا لا ينهاهون عن منكر فعلوه، لبس ما كانوا يفعلون

79: المائدة

ความว่า “พวกเขาต่างก็ไม่ห้ามปรามซึ่งกันและกันจากความชั่วที่พวกเขาได้ กระทำ แน่แท้ สิ่งที่พวกเขาได้กระทำกันนั้น ช่างชั่วช้าจริงๆ”

อัลมาอิดะฮฺ : 79

²⁸ อัลฮันกีญีย, หน้า 38-40

สิ่งที่พวกเขาได้กระทำคือ การมิได้ห้ามปรามกันจากการทำความชั่ว ซึ่งอัลกุรอานถือว่าเป็นการกระทำอย่างหนึ่ง

หลักฐานจากหะดีษคือ ท่านนบี(คือลา) กล่าวว่า

‘المسلم من سلم المسلمون من لسان ویده’

متفق عليه

ความว่า “มุสลิม คือ ผู้ที่บรรดามุสลิมได้รับความปลอดภัยจากลิ้น (คำพูด) และมือของเขา”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

คุณลักษณะของมุสลิมตามหะดีษนี้คือ บุคคลที่งดจากการกระทำที่จะสร้างความเดือดร้อนแก่คนอื่น การงดกระทำสิ่งดังกล่าว ถือว่าเป็นลักษณะหนึ่งของการเป็นมุสลิม และการเป็นมุสลิมนั้นคือ การปฏิบัติตามคำสั่งสอนของอิสลาม

ยิ่งกว่านั้น หนึ่งในห้าหลักการสำคัญของอิสลามคือ การถือศีลอดในเดือนเราะมะฎอนที่มุสลิมทุกคนจะต้องปฏิบัติตาม ซึ่งเนื้อหาของการถือศีลอดคือ การงดรับประทานอาหาร งดดื่ม งดมีเพศสัมพันธ์ และงดกระทำสิ่งต้องห้ามทั้งหลาย

ดังนั้น การงดช่วยเหลือคนตาบอดที่กำลังจะตกบ่อ (หรือ) งดช่วยเหลือคนที่กำลังหิวกระหายจนตายเพราะหิวหรือกระหาย หรือตกบ่อเสียชีวิต ผู้ที่อยู่ในเหตุการณ์ดังกล่าวตามกฎหมายอิสลาม ถือว่าเป็นการฆ่าผู้อื่นตาย เช่นเดียวกับกรณีแพทย์ปฏิเสธไม่ยอมช่วยเหลือผู้ป่วยจนเสียชีวิต²⁷

4. การตั้งใจอย่างแน่วแน่ที่จะกระทำความชั่วใดสิ่งหนึ่ง การตั้งใจลักษณะนี้จะมีผลเหมือนกับการกระทำที่เกิดขึ้นจริง ท่านนบีได้กล่าวไว้ว่า

‘إذا التقى المسلمان بسيفيهما فالقَاتِل والمَقْتُول في النار قالوا :’

قد عرفنا القَاتِل يا رسول الله، فما بال المَقْتُول، قال : انه كان

حريصا على قتل صاحبه’

متفق عليه

ความว่า “เมื่อมุสลิมสองคนได้ปะทะกันด้วยดาบของทั้งสอง ทั้งผู้ฆ่า และผู้ถูกฆ่าตกอยู่ในนรก เศาะฮาบะฮ์ได้กล่าวว่า โอ้ ท่านรَسُولุลลอฮ์ ผู้ฆ่านั้น เราทราบแล้ว แต่ผู้ที่ถูกฆ่าเล่า ท่านนบีตอบว่า แท้จริง เขาก็มีความพยายามอย่างที่สุดที่จะฆ่าเพื่อนของเขา”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

²⁷ ประมวลกฎหมายอาญาถือว่า การงดเว้นการที่จักต้องกระทำการเป็นการกระทำด้วย โดยได้บัญญัติในมาตรา 59 วรรค 5 ว่า “การกระทำให้หมายความรวมถึงการให้เกิดผลอันหนึ่งอันใดขึ้นโดยงดเว้นการที่จักต้องกระทำเพื่อบริ้งกับผลนั้นด้วย”

สาเหตุที่ทำให้ผู้ถูกฆ่าต้องเข้านรกด้วยนั้น คือความตั้งใจอย่างแน่วแน่ของเขาที่จะฆ่าเพื่อนของเขา ทั้งได้ลงมือกระทำอย่างจริงจัง แม้จะยังมิได้ประสบผลสำเร็จก็ตาม เพราะการที่มีได้ประสบผลสำเร็จนั้น เกิดจากการพลาดโอกาสเท่านั้น หากมีโอกาส เขาก็จะฆ่าอย่างแน่อน ดังนั้น การตั้งใจอย่างแน่วแน่อีกทั้งได้ลงมือกระทำของเขา จึงมีผลเหมือนกับการกระทำจริง

อย่างไรก็ตาม การกระทำประเภทนี้จะมีผลเฉพาะในทางธรรมเท่านั้น สำหรับผลในทางกฎหมายนั้น คงไม่อาจลงโทษได้ เพราะผลของความตั้งใจนั้น ไม่ได้ทำให้เกิดความเสียหายในความเป็นจริงแต่อย่างใด จึงไม่อาจลงโทษได้

ค. เจื่อนไขของสิ่งที่บัญญัติให้กระทำ

การสั่งให้กระทำสิ่งหนึ่งสิ่งใดนั้น ต้องมีเจื่อนไขดังต่อไปนี้คือ

1. สิ่งที่สั่งให้กระทำจะต้องเป็นสิ่งที่แน่อน ที่ผู้ได้รับคำสั่งมีความเข้าใจอย่างชัดเจน ตลอดจนสามารถปฏิบัติได้ หากสั่งให้ถือศีลอด ก็สามารถเข้าใจได้ว่าการถือศีลอดนั้นคืออะไร มีวิธีปฏิบัติและเจื่อนไขอะไรบ้าง ทั้งนี้เพราะ การสั่งให้กระทำในสิ่งที่ผู้รับคำสั่งไม่สามารถรู้เรื่องได้นั้น ถือได้ว่าเป็นการสั่งให้กระทำในสิ่งที่เกินความสามารถของผู้รับคำสั่งที่จะกระทำได้

ดังนั้น หากสิ่งที่สั่งให้กระทำนั้นเป็นอภิปาเดหรือกิจกรรมที่มนุษย์ไม่อาจเข้าใจเหตุผลในการบัญญัติได้ นอกเหนือจากที่ผู้รับคำสั่งจะต้องรู้สิ่งที่สั่งให้กระทำแล้ว ผู้รับคำสั่งยังจะต้องรู้ด้วยว่า เป็นคำสั่งของอัลลอฮ์ เพื่อจะได้ตั้งเจตนา (นียัต) ในการกระทำเพื่ออัลลอฮ์ด้วย ทั้งนี้เพราะการตั้งเจตนากระทำเพื่ออัลลอฮ์จะไม่เกิดขึ้น จนกว่าผู้กระทำจะรู้ว่า การกระทำนั้น เป็นการปฏิบัติตามคำสั่งของพระองค์

ถ้าหากการปฏิบัติตามคำสั่งนั้น เป็นการกระทำที่มนุษย์สามารถเข้าใจเหตุผลได้ การกระทำสิ่งนั้นจะมีผลสมบูรณ์ตามกฎหมาย แม้มิได้ตั้งเจตนากระทำเพื่ออัลลอฮ์ก็ตาม แต่จะไม่ได้รับผลบุญจากการกระทำนั้นๆ แต่อย่างใด เช่น การส่งคืนของฝาก หรือของที่ยึดครองจากคนอื่นโดยไม่ชอบ และการชำระหนี้ เป็นต้น ใครก็ตามที่กระทำสิ่งดังกล่าวโดยมิได้ตั้งเจตนากระทำเพื่ออัลลอฮ์ หรือแม้กระทำไปเพราะกลัวบทลงโทษตามกฎหมาย การกระทำของเขาก็ย่อมมีผลสมบูรณ์ กล่าวคือไม่อาจที่จะฟ้องร้องเขาได้อีกต่อไป แม้ในวันอาคิเราะฮ์เขาจะไม่ได้รับผลบุญจากการกระทำดังกล่าวก็ตาม ทั้งนี้เพราะเขามีได้ตั้งเจตนากระทำเพื่ออัลลอฮ์²⁸

2. สิ่งที่สั่งให้กระทำ ต้องเป็นสิ่งที่ยังไม่ปรากฏ หรือยังมิได้กระทำ เช่น การสั่งให้ละหมาดหรือถือศีลอด ขณะที่สั่งนั้นทั้งสองอย่างจะต้องยังไม่เกิดขึ้น คือยังมิได้กระทำ ผู้ได้รับคำสั่งจะต้องกระทำสิ่งทั้งสองหลังจากได้รับคำสั่งแล้ว ดังนั้น ถ้าผู้ที่ได้รับคำสั่งได้ละหมาดอัศรของวันนี้แล้ว ก็ไม่อาจที่จะสั่งให้เขาละหมาดอัศรของวันเดียวกันได้อีก ทั้งนี้เพราะ คำสั่งให้กระทำนั้น หมายถึงการกระทำสิ่งที่ยังมิได้กระทำ

²⁸ อัซซันกีฎีย, หน้า 34

²⁹ อ่างแล้ว, หน้า 35

การสั่งให้กระทำการเดียวกันกับที่ได้กระทำไปแล้ว เป็นการสั่งที่มีลักษณะขัดแย้งในตัว จึงเป็นไปไม่ได้²⁹

3. สิ่งที่สั่งให้กระทำ ต้องอยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ ซึ่งมีข้อปลีกย่อยจากข้อนี้ 2 ประการ ดังต่อไปนี้

ข้อแรก คือการสั่งให้กระทำการที่เป็นไปไม่ได้นั้น ถือว่าเป็นโมฆะ ความเป็นไปไม่ได้นั้น อาจเป็นลักษณะในตัวของมันเอง ดังกรณีที่ให้กระทำการสองสิ่งที่ตรงกันข้ามในเวลาเดียวกัน เช่นการสั่งให้นอนและให้ยืนในเวลาเดียวกัน และความเป็นไปไม่ได้นั้น อาจมาจากสาเหตุภายนอก ซึ่งเป็นสิ่งที่ผิดปกตวิสัยของมนุษย์ที่จะกระทำได้ เช่น การสั่งให้มนุษย์บินในอากาศโดยไม่มียานพาหนะ การสั่งในลักษณะนี้ถือว่าเป็นโมฆะ ทั้งนี้ เพราะอัลลอฮ์จะไม่ทรงสั่งบ่าวของพระองค์กระทำการสิ่งใดสิ่งหนึ่ง เว้นแต่เท่าที่ความสามารถของผู้คนที่จะอำนวยให้กระทำได้

อัลลอฮ์ ได้ตรัสว่า

لا يكلف الله نفسا إلا وسعها

البقرة (من آية) : 286

ความว่า "อัลลอฮ์ไม่ทรงบังคับชีวิตใด เว้นแต่เท่าที่ชีวิตนั้นจะมีความสามารถเท่านั้น"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 286

ข้อที่สอง คือการออกคำสั่งแก่มุกลัฟเพื่อให้ผู้อื่นกระทำการหรือดกระทำการสิ่งใดสิ่งหนึ่ง เช่น สั่งมุกลัฟเพื่อให้บิดาของเขาทำการละหมาด หรือจ่ายซะกาต เป็นต้น เช่นนี้ก็ถือว่าเป็นโมฆะ ทั้งนี้เพราะ สิ่งที่มุกลัฟซึ่งได้รับคำสั่งที่เกี่ยวข้องกับผู้อื่นสามารถกระทำได้นั้น จะไม่มากไปกว่าการให้คำแนะนำเท่านั้น³⁰

จากที่กล่าวมาจะเห็นได้ว่า สิ่งที่สั่งให้กระทำนั้น จะต้องอยู่ภายในขอบเขตความสามารถของมุกลัฟที่จะกระทำได้ ทั้งนี้มิได้หมายความว่า สิ่งที่สั่งให้กระทำนั้น จะไม่ทำให้เกิดความยุ่งยากแก่มุกลัฟเลย เพราะคำสั่งให้กระทำการสิ่งใดสิ่งหนึ่งนั้น ย่อมทำให้เกิดความยุ่งยากพอสมควรอยู่แล้ว แต่ความยุ่งยากนั้นอาจจำแนกได้สองประเภท คือ

1. ความยุ่งยากที่มนุษย์สามารถอดทนได้ ถึงแม้จะกระทำโดยไม่หยุดยั้งก็ตาม ก็จะไม่ทำให้เขาได้รับความเสียหาย แต่จะได้รับความยุ่งยากอยู่บ้าง เช่นการปฏิบัติภารกิจต่างๆ ทางศาสนา

2. ความยุ่งยากที่เกินความสามารถของมนุษย์จะทนได้ หากกระทำไปโดยไม่หยุดยั้ง ก็จะทำให้เกิดความเหนื่อยหน่ายได้ และจะได้รับความเสียหายอีกด้วย เช่นการให้ถือศีลอด โดยยืนตากแดดกลางแจ้ง การปฏิบัติตามหุกมอะซิมะฮ์ที่ก่อให้เกิดสภาพเช่นนี้ เป็นเหตุทำให้สามารถนำหุกมรุกเศาะฮฺมาใช้แทนได้ เพราะจุดประสงค์ของอัลลอฮ์ คือการจัดความยุ่งยากต่างๆ จากมวลมนุษย์³¹

²⁹ ยัชอันกิญญ์, หน้า 35-36

³¹ ค็อลลาฟ A, หน้า 132-133

1.5 อัลมะหฺกุม อะลียฺ (المحكوم عليه)

ก. ความหมาย

"อัลมะหฺกุม อะลียฺ" คือผู้ซึ่งทุกมต่างๆ มาเกี่ยวข้องกับการกระทำของเขา ผู้ที่มีลักษณะดังกล่าว จะต้องเป็นบุคคลที่มีความสามารถในการเข้าใจคำสั่งหรือบทบัญญัติได้ เพราะผู้ที่ไม่เข้าใจคำสั่งนั้นไม่อาจที่จะปฏิบัติตามได้ ทุกมที่มีผลบังคับเช่นนี้คือ ทุกมดักลิฟีย์เท่านั้น สำหรับทุกมวัฎอียฺนั้นจะมีผลสำหรับทุกคนที่มีสภาพเป็นบุคคล

การเข้าใจคำสั่งหรือบทบัญญัติ เป็นเงื่อนไขสำคัญในการที่จะทำให้คำสั่งนั้นมีผลบังคับแก่ผู้ที่ถูกบังคับใช้ จึงถือได้ว่า การมีสติปัญญานั้น เป็นเงื่อนไขสำคัญที่ตามมา การที่จะรู้ว่าผู้หนึ่งผู้ใดมีสติปัญญานั้นเป็นเรื่องลำบากมากเพราะไม่มีมาตรวัดที่แน่นอน ดังนั้น จึงมีการกำหนดวิธีที่จะทำให้รู้ในเรื่องนี้ โดยการกำหนดกฎเกณฑ์ที่ชัดเจนเพื่อความสะดวกในการพิจารณา นั่นคือ การมีอายุครบตามเกณฑ์และการมีความคิดอ่านที่เป็นปกติ ซึ่งสามารถสังเกตได้จากพฤติกรรมของบุคคล บุคคลที่มีคุณสมบัติสองประการดังกล่าวถือว่า เป็นบุคคลที่มีความสามารถจะปฏิบัติตามคำสั่งได้นั่นเอง³²

ข. ประเภทของความสามารถ (أهلية وجوب)

อย่างไรก็ตาม ความสามารถของบุคคล หากคำนึงถึงผลบังคับของทุกมประเภทต่างๆ ที่มีต่อบุคคลนั้น อาจแบ่งเป็น 2 ประเภท ดังต่อไปนี้

1. ความสามารถในการถือสิทธิ

ความสามารถในการถือสิทธิ เป็นสิ่งที่มีเฉพาะมนุษย์เท่านั้น กล่าวคือ ทุกคนย่อมมีความสามารถนี้ตราบใดที่ยังมีชีวิตอยู่ ซึ่งเรียกตามภาษาฟิกฮ์ว่า อิมมะฮฺ (إمالة) หรือการมีสภาพเป็นบุคคล ความสามารถอันนี้จะมียุกับทุกๆ คนในฐานะที่เป็นมนุษย์ ไม่ว่าจะเป็นชายหรือหญิง เด็กหรือผู้ใหญ่ แม้กระทั่งทารกในครรภ์มารดา ก็สามารถมีสิทธิอันนี้ได้ หากคลอดออกมาอยู่รอดเป็นทารก สำหรับสิ่งอื่นนอกเหนือจากมนุษย์นั้น ไม่อาจมีความสามารถอันนี้ได้

ความสามารถในการถือสิทธิ มี 2 ระดับ คือ

ก. ความสามารถในการถือสิทธิที่ไม่สมบูรณ์ (أهلية وجوب ناقصة) คือ มีความสามารถที่จะมีสิทธิบางอย่างเท่านั้น แต่ไม่มีความสามารถที่จะมีหน้าที่ได้ ผู้ที่มีความสามารถระดับนี้คือ ทารกที่ยังอยู่ในครรภ์มารดา ซึ่งมีความสามารถที่จะมีสิทธิรับมรดก และมีสิทธิได้รับพินัยกรรม หากมีผู้ทำพินัยกรรมยกทรัพย์ให้แก่เขาในช่วงที่กำลังอยู่ในครรภ์มารดา โดยมีเงื่อนไขว่า ภายหลังคลอดออกมาแล้วต้องอยู่รอดเป็นทารก ทั้งนี้เพราะสภาพบุคคลของทารกจะมีผลย้อนหลังเริ่มตั้งแต่มารดาตั้งครรภ์ คือมีความสามารถที่จะถือสิทธิสองประการที่กล่าวมาเท่านั้น แต่ไม่มีความสามารถที่จะมีหน้าที่หรือความรับผิดชอบแต่อย่างใด

ข. ความสามารถในการถือสิทธิที่สมบูรณ์ (أهلية وجوب كاملة) คือ มีความสามารถที่จะถือทั้งสิทธิอย่างสมบูรณ์ ทั้งมีความสามารถที่จะมีหน้าที่บางอย่างได้ ความสามารถนี้จะมียุกับทุกๆ คนที่มีชีวิต

³² อัลลาลฟ A, หน้า 134-135

หรือมีสภาพเป็นบุคคล เริ่มตั้งแต่เกิดจนกระทั่งตายจากโลกนี้ไป คือสามารถถือสิทธิได้ทุกประการ และมีหน้าที่ที่จะต้องกระทำบางอย่าง ทั้งยังต้องรับผิดชอบต่อการกระทำที่让别人ได้รับความเสียหายด้วย ทั้งที่เป็นกรกระทำโดยเจตนาและไม่เจตนา³³ แม้ว่าผู้กระทำนั้นเป็นผู้เยาว์ที่ยังไม่มีความรู้สึกผิดชอบก็ตาม นอกจากนั้น ทารกตั้งแต่คลอดออกมาอยู่รอดเป็นทารกถือว่ามีความสามารถในการมีสิทธิอย่างสมบูรณ์ คือมีความสามารถที่จะถือสิทธิได้ทุกอย่าง ทั้งมีหน้าที่ที่จะต้องรับผิดชอบหนี้ที่ก่อโดยผู้แทนโดยชอบธรรม (เพื่อประโยชน์ของตน เป็นต้น

2. ความสามารถในการใช้สิทธิ (الصلاحية)

ความสามารถในการใช้สิทธิ หมายความว่า มีความสามารถที่จะใช้สิทธิของตนเองได้ กล่าวคือ เมื่อได้สร้างความผูกพันที่จะให้มีผลทางกฎหมาย หรือทำนิติกรรมใดๆ ก็จะมีผลบังคับตามกฎหมายทันที อย่างไรก็ตาม มนุษย์ทุกคนหากคำนึงถึงความสามารถในการใช้สิทธิจะแบ่งเป็น 3 ระดับ ดังนี้ คือ

1. ไม่มีความสามารถในการใช้สิทธิเลย คือไม่มีความสามารถที่จะใช้สิทธิได้เลย หากทำนิติกรรมก็จะไม่มีผลแต่อย่างใดในทางกฎหมาย ผู้ที่ไม่มีความสามารถเลยก็คือ ผู้เยาว์ที่ยังไม่มีความรู้สึกผิดชอบทั้งนี้ ตั้งแต่คลอดออกมา จนถึงวัยที่สามารถแยกระหว่างสิ่งที่สะอาดกับสิ่งที่สกปรก สิ่งที่ไม่ควรกระทำกับสิ่งที่ไม่ควรกระทำขั้นพื้นฐานได้

2. มีความสามารถในการใช้สิทธิที่ไม่สมบูรณ์ คือ มีความสามารถในการปฏิบัติหน้าที่บางอย่างได้ เช่น การปฏิบัติการทางศาสนา แต่ไม่อาจทำนิติกรรมอื่นๆ ได้ ตามทัศนะของมัซฮับฮาฟีอี ผู้เยาว์ที่มีความรู้สึกผิดชอบแล้ว คือมีอายุตั้งแต่ 7 ปี จนบรรลุนิติภาวะ จะจัดอยู่ในประเภทนี้³⁴

ตามทัศนะของมัซฮับหะนะฟี มัซฮับมาลิกีและมัซฮับอัมมะลี จะแบ่งนิติกรรมสัญญาเป็น 3 ประเภท คือ

ก. นิติกรรมสัญญาที่มีแต่คุณประโยชน์ หรือจะได้มาซึ่งสิทธิอย่างใดอย่างหนึ่ง โดยปราศจากเงื่อนไข หรือภาระติดพันใดๆ นิติกรรมสัญญาเช่นนี้ตามทัศนะของ 3 มัซฮับดังกล่าวถือว่า ผู้เยาว์ที่รู้สึกผิดชอบแล้ว สามารถกระทำได้ แม้ไม่ได้รับความเห็นชอบจากผู้ปกครองก็ตาม เช่น การรับสิ่งของที่มีผู้ยกให้โดยเสน่หา เป็นต้น

ข. นิติกรรมสัญญาที่มีแต่ทางเสีย หรือทำให้เสียสิทธิอย่างใดอย่างหนึ่ง นิติกรรมเช่นนี้ ผู้เยาว์ที่รู้สึกผิดชอบแล้วไม่สามารถที่จะกระทำได้ แม้ว่าผู้ปกครองจะให้ความเห็นชอบก็ตาม เช่น การบริจาคทรัพย์สิน

ค. นิติกรรมที่มีทั้งทางได้และทางเสีย นิติกรรมเช่นนี้ผู้เยาว์ที่รู้สึกผิดชอบแล้วสามารถกระทำได้ก็ต่อเมื่อได้รับความเห็นชอบจากผู้ปกครองเท่านั้น เช่น การซื้อขาย เป็นต้น

อย่างไรก็ตาม ผู้ที่มีความสามารถในการใช้สิทธิที่ไม่สมบูรณ์นั้น ในการปฏิบัติหน้าที่หรือประกอบภารกิจทางศาสนา เช่น การละหมาดและการถือศีลอดนั้น ถือว่ามีความสามารถที่สมบูรณ์ กล่าวคือการกระทำดังกล่าวนี้มีผลสมบูรณ์ แม้ว่าการกระทำดังกล่าวนั้นยังไม่ถือว่าเป็นหน้าที่ที่วาญิบจะต้องกระทำ

³³ อัศศุนนูนีย์, อัศศุนนูน 1981 ضوابط العقد เจดดะห์ คารุซซูก หน้า 76-81

³⁴ อ่างแล้ว, หน้า 82-84

ก็ตามเพราะการถือว่าวาญิบจะต้องกระทำนั้น เป็น(หมกตกลียะฮ์)ที่มีผลเฉพาะผู้ที่บรรลุนิติภาวะแล้วเท่านั้น

3. มีความสามารถที่สมบูรณ์ คือ ผู้ที่บรรลุนิติภาวะแล้วและมีสติสัมปชัญญะตามปกติ (البلوغ والرشد) ถือว่ามีความสามารถที่สมบูรณ์ในการใช้สิทธิและในการทำนิติกรรมสัญญาประเภทต่างๆ

การแบ่งความสามารถเป็น 3 ประเภทนั้นเป็นทัศนะของมัซฮับหะนะฟี มัซฮับมาลิกียะฮ์และมัซฮับอัมมะลีเยฮ์ สำหรับมัซฮับชาฟีอีเยฮ์เห็นว่า บุคคลนั้นหากคำนึงถึงความสามารถในการใช้สิทธิเพื่อทำนิติกรรมสัญญาแล้ว จะมี 2 สถานภาพเท่านั้น คือ มีความสามารถและไม่สามารถ ดังนั้นบุคคลที่มีความสามารถในการใช้สิทธิที่ไม่สมบูรณ์ตามทัศนะมัซฮับของหะนะฟี แต่ตามทัศนะของมัซฮับชาฟีอีเยฮ์ จะถือว่า เป็นบุคคลที่ไม่มีความสามารถ³⁵

ค. สิ่งที่มีผลกระทบต่อความสามารถ (عوارض الأهلية)

ความสามารถในการใช้สิทธิที่สมบูรณ์นั้นอาจกระทบกระเทือนได้มากหรือน้อยแล้วแต่กรณี โดยในบางกรณีอาจทำให้ความสามารถนี้หมดสภาพไปโดยสิ้นเชิง ทั้งนี้ ขึ้นอยู่กับสิ่งที่เกิดขึ้นกับผู้มีความสามารถอันนี้ สิ่งที่มีผลกระทบต่อความสามารถมี 2 ประเภท คือ

1. สิ่งที่เกิดตามธรรมชาติ

สิ่งที่มีผลกระทบต่อความสามารถที่เกิดขึ้นตามธรรมชาติ มีดังต่อไปนี้³⁶

ก. วิกลจริต คือ ความผิดปกติทางจิตใจที่ทำให้ความประพฤติทั้งทางกายและทางวาจาไม่เป็นไปตามที่วิญญูชนควรปฏิบัติ ความวิกลจริตนั้นมีผลกระทบต่อความสามารถอย่างแรง คือจะทำให้ความสามารถในการใช้สิทธิหมดสภาพไปโดยสิ้นเชิง อย่างไรก็ตาม ถ้าหากผู้วิกลจริตเป็นเหตุทำให้ทรัพย์สินของผู้อื่นได้รับความเสียหาย ก็จะต้องรับผิดชอบด้วยการชดเชยจากทรัพย์สินของผู้วิกลจริตเอง

ข. สติฟั่นเฟือน คือ มีความบกพร่องทางสติปัญญาที่ทำให้การตัดสินใจในบางกรณีไม่เป็นไปตามที่ควร ดังนั้น ผู้ที่มีสติฟั่นเฟือนหากมีสติปัญญาอยู่บ้างก็ให้มีสถานภาพเหมือนกับผู้เยาว์ที่รู้สึกผิดชอบแล้ว กล่าวคือ จะต้องดูลักษณะของนิติกรรมว่า อยู่ในประเภทใด บางครั้งมีผลสมบูรณ์ หากได้รับความเห็นชอบจากผู้ปกครอง และบางครั้งจะไม่มีผลเลย แม้จะได้รับความเห็นชอบจากผู้ปกครองก็ตาม

ค. นอนหลับหรือเป็นลม คือ ในช่วงที่นอนหลับหรือเป็นลมนั้น ถือว่าไม่มีสติ ดังนั้น คำกล่าวของผู้นอนหลับหรือเป็นลมนั้น จะไม่มีผลใดๆ ทางกฎหมาย เพราะเป็นการกระทำในช่วงที่ขาดความสามารถ

ง. เจ็บป่วย คือ การเจ็บป่วยที่เป็นสาเหตุของการตาย นักกฎหมายอิสลามเห็นว่า สิทธิของเจ้าหนี้ที่จะได้รับการชำระหนี้ นั้น จะเกี่ยวข้องกับทรัพย์สินของลูกหนี้ที่เป็นผู้ป่วยจะตาย เริ่มตั้งแต่วันเริ่มเจ็บป่วย เจ้าหนี้จึงมีสิทธิที่จะได้รับการคุ้มครองสิทธิของตนจากการทำนิติกรรมของลูกหนี้ที่กำลังเจ็บป่วย ที่มีผลกระทบในทางลบต่อสิทธิของตน ทั้งนี้ เพื่อเป็นการคุ้มครองสิทธิของตนที่จะได้รับการชำระหนี้ ขณะเดียวกัน ทายาทของผู้ป่วยก็มีสิทธิเกี่ยวข้องกับทรัพย์สินของผู้ป่วยในเวลาเดียวกัน โดยทายาทมีสิทธิที่จะได้รับการรักษาสินทรัพย์ของตน ภายในขอบเขตสองในสามจากทรัพย์สินทั้งหมดของผู้ป่วย จากการ

³⁵ อันนะวะวีเยฮ์, บทอาบา อิบน์ ชะร็อฟ 1974 المجموع เจดดาห์ มักตะบะฮ์ตุลอิรซาด 9 : 142

³⁶ อัลตุรคุมานียะฮ์, หน้า 96-99

กระทำที่อาจมีผลกระทบต่อสิทธิของพวกตนที่จะรับมรดกเช่นกัน

แต่ทั้งนี้ ไม่นับการกระทำของผู้ป่วยที่อยู่ภายในขอบเขตความจำเป็นในการดำรงชีพ เช่น ค่าใช้จ่ายในแต่ละวันตามปกติ และค่าใช้จ่ายในการรักษาโรค เป็นต้น การกระทำเช่นนี้ บุคคลทั้งสองไม่อาจที่จะคัดค้านได้

ดังนั้น การใช้สิทธิของผู้ป่วยที่มีผลกระทบต่อสิทธิของเจ้าหนี้ หรือต่อสิทธิของทายาทนั้น เจ้าหนี้หรือทายาทที่ได้รับผลกระทบ สามารถคัดค้านโดยการขอให้ศาลเพิกถอนนิติกรรมที่กระทำโดยผู้ป่วยและทำให้ตนเสียสิทธิไปได้

2. สิ่งที่เกิดจากการกระทำของมนุษย์

สิ่งที่เกิดจากการกระทำของมนุษย์ ซึ่งมีผลกระทบต่อความสามารถในการใช้สิทธินั้น มีดังต่อไปนี้

ก. ความสุรุษสุร่าย คือการมีพฤติกรรมในการใช้ทรัพย์สินของตนเองในทางที่ไม่ควร แม้ว่าสติปัญญาและวิจารณ์ญาณของผู้มีพฤติกรรมดังกล่าวยังอยู่ในภาวะปกติทุกประการก็ตาม

ความจริง ความสุรุษสุร่ายนั้น จะไม่มีผลกระทบต่อความสามารถของบุคคลด้านทุกมิตๆ ทั้งสิ้นทั้งไม่ทำให้จะมีผลกระทบต่อความสามารถในการใช้สิทธิของบุคคลด้วย แต่เพื่อรักษาผลประโยชน์และทรัพย์สินของมนุษย์ อิสลามจึงจำกัดหรือลดระดับความสามารถของผู้สุรุษสุร่าย โดยกำหนดมิให้ทำนิติกรรมต่อทรัพย์สินของตน แม้ว่าจะเป็นการกระทำในหนทางที่ดีก็ตาม เช่น การสร้างมัสยิด การบริจาคเพื่อสาธารณกุศลและอื่นๆ เป็นต้น³⁷

ข. การล้มละลาย คือการที่บุคคลมีหนี้สินล้นพ้นตัวจนไม่อาจชำระหนี้จากทรัพย์สินของตนซึ่งมีจำนวนน้อยกว่าได้ บุคคลที่มีลักษณะดังกล่าว จะถือว่าเป็นบุคคลล้มละลายได้ก็ต่อเมื่อ ศาลได้มีคำสั่งแล้วเท่านั้น การล้มละลายจึงเป็นเหตุทำให้ความสามารถในการใช้สิทธิที่มีต่อทรัพย์สินของตนหมดไป ทั้งนี้เพื่อพิทักษ์สิทธิประโยชน์ของบรรดาเจ้าหนี้จากการกระทำอันจะมีผลเสียต่อพวกเขาได้³⁸

ค. การหมดสติเพราะเสพของมึนเมา การเสพของมึนเมา หากกระทำไปโดยไม่รู้ หรือมิได้ตั้งใจจนหมดสติ ก็จะมีฐานะเหมือนกับคนนอนหลับหรือเป็นลม

แต่ถึงทุกเสพของมึนเมาไปด้วยความตั้งใจ อีกทั้งรู้ถึงผลของการเสพด้วยแล้ว ตามทัศนะของมัซฮับชาฟีอีถือว่าไม่ผลกระทบต่อความสามารถแต่อย่างใด เพราะการหมดสติไปด้วยการฝ่าฝืนบทบัญญัติของอัลลอฮ์ การกระทำของเขาทุกอย่างจะมีผลตามกฎหมาย

สำหรับมัซฮับมาลิกีย์และมัซฮับหัมบะลีมีความเห็นว่า ไม่มีความสามารถในการที่จะทำนิติกรรมทั้งนี้ โดยคำนึงถึงสภาพความเป็นจริงของผู้มึนเมา³⁹

³⁷ อัศศุรฎามานีย์, หน้า 106-107

³⁸ อ่างแล้ว หน้า 110-111

³⁹ อัลคุฎาะรีย, หน้า 107

บทที่ 2

แหล่งที่มาของ “หุกม” (الأحكام)

ตามที่ทราบมาแล้วว่า แหล่งที่มาหลักของกฎหมายอิสลามซึ่งเป็นที่ยอมรับของบรรดานักกฎหมายอิสลาม คือ อัลกุรอาน ทั้งยังเป็นแก่นของศาสนาอิสลามอีกด้วย นอกจากนั้น บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามเห็นพ้องกันว่า แหล่งที่มาลำดับรองลงมาของกฎหมายอิสลาม คือ สุนนะฮ์หรือหะดีษ ซึ่งทำหน้าที่อธิบาย ชะยาห์ จำกัด และเจาะจงความหมายของอัลกุรอาน พร้อมทั้งกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ที่อัลกุรอานมิได้กำหนดไว้ด้วย นอกเหนือจากสองแหล่งที่กล่าวมาแล้ว บรรดานักกฎหมายอิสลามมีทัศนะที่แตกต่างกันเกี่ยวกับแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลาม แต่ส่วนใหญ่จะยอมรับว่า อิजมาอ์และกียาส นั้นเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามด้วย นอกเหนือจากแหล่งทั้งสองที่กล่าวมาแล้ว ก็จะมีทัศนะแตกต่างกันไป

ดังนั้น แหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามจึงมีมากกว่าที่กล่าวมา แต่ละแหล่งนักกฎหมายอิสลามมีทัศนะที่แตกต่างกันไป อย่างไรก็ตาม แหล่งที่มาเหล่านี้อาจแบ่งเป็น 2 กลุ่ม คือกลุ่มแหล่งที่มาซึ่งเป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป และกลุ่มที่บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะที่ขัดแย้งกัน

ในบทนี้ เราจะกล่าวถึงเฉพาะกลุ่มแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามที่เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป ซึ่งมีอัลกุรอาน สุนนะฮ์ อิजมาอ์ และกียาส เป็นสำคัญ

2.1 อัลกุรอาน (القرآن)

ก. ความหมายของ “อัลกุรอาน”

“อัลกุรอาน” มาจากรากศัพท์ قرأ - قرأ หมายถึง การอ่าน หรือการรวบรวม เพราะการอ่านนั้น เกิดจากการรวบรวมอักษรหลายๆ ตัว นอกจากนั้น อัลกุรอานยังเป็นที่รวบรวมของความรู้แขนงต่างๆ ไว้ในเล่มเดียวกัน ดังปรากฏในอัลกุรอานว่า

ونزلنا عليك الكتاب تبياناً لكل شيء

النحل (من آية) : 89

ความว่า “และเราได้ประทานให้คัมภีร์ลงมานแก่เจ้า เพื่อเป็นการแจกแจง
ทุกๆ สิ่ง”

อัลนะอฺลฺ ส่วนหนึ่งของ : 89

สำหรับความหมายของ อัลกุรอาน ในทางวิชาการ คือ “คำตรัสของอัลลอฮ์ที่ทรงประทานแก่

นบีมุฮัมมัด (ศ็อลา) ซึ่งได้รับการรายงานจากผู้รายงานมากมายในลักษณะที่เป็น มุตะวาติร และการอ่านอัลกุรอานนั้น เป็นอิมบาตะฮฺอย่างหนึ่ง¹

จากนิยามดังกล่าว จึงมีข้อปลีกย่อยเกี่ยวกับ อัลกุรอาน ดังต่อไปนี้

1. สิ่งที่อัลลอฮฺทรงดลใจให้แก่ท่านนบี(ศ็อลา) ที่มีใช้คำตรัสของพระองค์เอง แต่เป็นสิ่งที่ท่านนบีอธิบายด้วยสำนวนของตนเอง เรียกว่า “หะดีษกุดซี” (حديث قديمي) ซึ่งไม่ถือว่าเป็นอัลกุรอานหรือมีฐานะเหมือนกับอัลกุรอาน แม้ว่า เนื้อหาจะมาจากอัลลอฮฺก็ตาม จึงใช้ในการละหมาดไม่ได้ และการอ่านสิ่งดังกล่าว ก็ไม่ถือว่าเป็นอิมบาตะฮฺด้วย

2. คำอธิบาย อัลกุรอาน ด้วยภาษาอาหรับ ถึงแม้ว่าจะมีความหมายเหมือนกับเจตนารมณ์ของอัลกุรอานจริงทุกประการก็ตาม ก็ไม่ถือว่าเป็นอัลกุรอาน นอกจากนั้น คำแปลอัลกุรอานที่เป็นภาษาอื่นแม้ว่าคำแปลนั้น จะถูกต้องเพียงใดก็ตามก็ไม่ถือว่าเป็นอัลกุรอานด้วยเช่นกัน

3. อัลกุรอาน บางส่วนที่ได้รับการรายงานโดยรายบุคคล ซึ่งไม่มีลักษณะเป็นมุตะวาติรไม่ถือว่าเป็นอัลกุรอาน เช่น การอ่านของ อิบนุมัสอูด ในซูเราะฮฺอัลมาอิดะฮฺ อายะฮฺ ที่ว่า

فَصِيَامٌ لِّأَيَّامٍ مَّتَابِعَاتٍ

ความว่า “ดังนั้น จงถือศีลอดสามวัน (ติดต่อกัน)”

คำว่า (متابعات) ซึ่งหมายความว่า “ติดต่อกัน” เป็นการรายงานของอิบนุมัสอูดเท่านั้น จึงไม่ถือว่าเป็นอัลกุรอาน สำหรับการใช้เป็นหลักฐานในการกำหนดบทบัญญัตินั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮ์แบ่งออกเป็นสองทัศนะ ทัศนะที่หนึ่ง เห็นว่า ใช้เป็นหลักฐานได้ เพราะมีฐานะเสมือนหะดีษที่รายงานโดยรายบุคคล ที่อาจใช้เป็นหลักฐานในการกำหนดบทบัญญัติได้ อีกทัศนะหนึ่งเห็นว่า ใช้เป็นหลักฐานไม่ได้ เพราะเมื่อไม่ใช่อัลกุรอานแล้ว ก็จะนำมาใช้เป็นหลักฐานไม่ได้¹

ข. อิญาซของอัลกุรอาน (اعجاز القرآن)

อิญาซ มาจากรากศัพท์ ʿajza (عجز) หมายถึง ไม่มีความสามารถ และอิญาซ (اعجاز) หมายถึง การทำให้ผู้อื่นหมดความสามารถ ดังนั้น อิญาซ อัลกุรอานจึงหมายความว่า อัลกุรอานมีความเป็นเลิศจนมนุษย์หมดความสามารถที่จะเลียนแบบได้ ทั้งนี้เพราะ อัลกุรอานเป็นคัมภีร์แห่งพระเจ้าที่จะนำมวลมนุษย์ไปสู่เป้าหมายอันเที่ยงตรงและชัดเจน เพื่อให้บรรลุเป้าหมายดังกล่าว อัลลอฮฺได้ทรงประทานอัลกุรอานซึ่งเป็นคัมภีร์ที่มีความเป็นเลิศในลักษณะที่ไม่มีมนุษย์คนใดสามารถเลียนแบบได้ อัลลอฮฺได้ทรงทำทนายชาวอาหรับในสมัยของท่านนบี ศ็อลา ซึ่งมีความสามารถสูงในการใช้ภาษา ให้

¹ ค็อลลาฟ A, หน้า 23-24

เรียบเรียงมาสักหนึ่งซูเราะฮฺ เหมือนกับอัลกุรอาน แต่ก็ไม่มีใครสามารถทำได้ เหตุผลหนึ่งในการทำยาดังกล่าว ก็เพื่อที่จะไม่ให้พวกเขามีข้ออ้างใดๆ ที่จะปฏิเสธ หรือไม่ยอมรับอัลกุรอาน อีกต่อไป²

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ام يقولون افترأه، قل فاتوا بسورة مثله، وادعوا من
استطعنتم من دون الله ان كنتم صادقين³

يونس : 38

ความว่า “หรือพวกเขาจะกล่าวว่า เขา (มุฮัมมัด) แต่ง (อัลกุรอาน) ขึ้นเอง
เจ้า (มุฮัมมัด) จงกล่าวเถิดว่า ดังนั้น พวกเจ้าจงนำมาสักซูเราะฮฺ
หนึ่งเทียบอัลกุรอาน และจงเชิญชวนผู้ที่พวกเจ้าสามารถกระทำได้
นอกเหนือไปจากอัลลอฮฺ หากพวกเจ้าเป็นผู้สัจจริง”

ยูनुส : 38

บรรดาปราชญ์มุสลิมได้ศึกษาเกี่ยวกับอัญญาซของอัลกุรอาน และมีความเห็นว่า ความไม่สามารถของมนุษย์ในอันที่จะนำสิ่งที่เหมือนกับอัลกุรอานมาได้นั้น มีหลายด้าน ซึ่งอาจสรุปได้ดังนี้⁴

1. ด้านความเป็นเลิศของสำนวน ความหมาย บทบัญญัติ และทฤษฎีต่างๆ ที่มีในอัลกุรอาน
อัลกุรอานประกอบด้วย หกพันสองร้อย กว่าอายะฮฺ อายะฮฺเหล่านี้มีสำนวนที่หลากหลาย โดย
อายะฮฺเหล่านี้ได้กล่าวถึงเรื่องต่างๆ มากมาย ทั้งที่เกี่ยวกับหลักความศรัทธา หลักจริยธรรม และหลัก
กฎหมาย นอกจากนั้น ยังได้กำหนดทฤษฎีต่างๆ ไว้อีกมากมาย โดยระดับความเป็นเลิศทางสำนวนอัน
หลากหลายของทุกอายะฮฺนั้น จะอยู่ในระดับเดียวกันหมด และความหมายของอัลกุรอานในทุกอายะฮฺนั้น
จะสอดคล้องกัน ไม่มีความขัดแย้งระหว่างกันเลย

2. การพิสูจน์ทางวิชาการ ตลอดจนการค้นพบทฤษฎีใหม่ๆ ทางวิชาการจะสอดคล้องทุกประการ
กับสัจจะต่างๆ ที่มีในอัลกุรอาน เช่น ทฤษฎีการผสมพันธุ์ของพืชโดยอาศัยลมพัดพา

อัลลอฮฺ ตรัสไว้ว่า

وارسلنا الرياح لواقح، فأنزلنا من السماء ماء
فأسقيناكموه، وما أنتم بحازنين⁵

الحجر : 22

ความว่า “และเราได้ส่งลมที่พัดพา เพื่อผสมเกสรดอกไม้ (ตัวผู้และตัวเมีย

² อัลก็อฎฏอน, มีนาคม 1976 مباحث في علوم القرآن בערך মুহিতসহস্র ঐতিহাসিক পৃষ্ঠা 262-263

³ อ่างแล้ว, หน้า 264-280

ให้ผสมพันธุ์กัน) แล้วเราได้ให้น้ำฝนหลังจากพายุฟ้า จากนั้น เราได้ให้พวกเจ้าได้ดื่มน้ำนั้น ทั้งๆ ที่พวกเจ้าใช้เป็นผู้ที่สะสมเก็บ กักน้ำนั้นแต่ประการใด"

อัลอิญญี : 22

3 อัลอิญญีได้อธิบายถึงเหตุการณ์ที่เกิดขึ้นในอนาคต ซึ่งไม่มีผู้ใดสามารถรู้ได้ นอกจาก อัลลอฮ์ผู้ทรงรอบรู้เท่านั้น ดังเช่น เหตุการณ์ที่เกิดขึ้นระหว่างชาวโรมกับชาวเปอร์เซีย อัลอิญญีได้เล่า ถึงสองประเทศมหาอำนาจนี้ว่า จะทำสงครามกัน โดยจะผลัดกันแพ้ ผลัดกันชนะ เมื่อพวกมุซริกมักกะฮ์ ได้ทราบข่าวว่า ชาวโรมได้รับความพ่ายแพ้ต่อชาวเปอร์เซีย พวกเขาต่างพากันดีอกดีใจ จึงได้จัดงาน เกลิมฉลองกันใหญ่โต เพราะพวกมุซริกมักกะฮ์ สนับสนุนพวกเปอร์เซียในฐานะที่ต่างก็บูชาเจ็ดเหมือนกัน ซึ่งตรงกันข้ามกับชาวมุสลิมที่มีความศรัทธาต่อพระเจ้าเหมือนกับชาวโรม พวกเขาต่างก็ได้แสดงความโศกเศร้าเสียใจต่อเหตุการณ์ที่เกิดขึ้น

หลังจากนั้นไม่นาน อัลลอฮ์ก็ได้ประทานอายะฮ์อัลอิญญีลงมาเพื่อชี้แจงเหตุการณ์ที่จะเกิดขึ้นในอนาคตว่า ภายหลังจากที่ชาวโรมได้รับความพ่ายแพ้ในครั้งนี้แล้ว ในอีกไม่กี่ปีข้างหน้า ชาวโรมก็สามารถเอาชนะชาวเปอร์เซียได้ ช่วงเวลาที่ชาวโรมได้รับความพ่ายแพ้ในครั้งนี้ คือ ในปี ค.ศ. 614-615 และปีที่ชาวโรมกลับมาได้รับชัยชนะนั้น คือปี ค.ศ. 622 ห่างกันเป็นเวลาประมาณ 7 ปี ซึ่งเป็นไปตามที่อัลอิญญีได้ระบุไว้

อัลลอฮ์ได้ทรงเล่าเหตุการณ์ครั้งนี้ว่า

الم • غلبت الروم • في أدنى الأرض وهم من بعد غلبهم
سيغلبون • في بضع سنين لله الأمر من قبل ومن بعد
ويومئذ يفرح المؤمنون • بنصر الله ينصر من يشاء وهو
العزیز الرحيم

الروم : 5-1

ความว่า "อะลีฟ ลาม มีม ชาวโรมได้ถูกพิชิตแล้ว ในแผ่นดินที่ใกล้เคียงกัน (คือเมืองโรม และเมืองเปอร์เซีย) และภายหลังจากถูกพิชิตแล้ว พวกเขาจะเป็นฝ่ายพิชิตบ้างในเวลาอีกไม่กี่ปีข้างหน้า อันกิจการงานนั้นย่อมเป็นอำนาจของอัลลอฮ์เท่านั้น ไม่ว่าก่อนหน้านี้ (ที่พวกเขาจะพ่ายแพ้) และในภายหลัง (ที่พวกเขาชนะ) และในวันนั้น (ที่ชาวโรมชนะ) บรรดาศรัทธาชนต่างก็พากันดีใจ ทั้งนี้ เป็นไปโดยการสนับสนุนของอัลลอฮ์ ซึ่งพระองค์จะทรงสนับสนุนเฉพาะบุคคล

ที่พระองค์ทรงประสงค์ และพระองค์นั้น ทรงอำนาจยิ่ง
ทรงเมตตายิ่ง”

อรรถ : 1-5

4. ภาษาของอัลกุรอานนั้นมีความไพเราะ แต่ละคำ แต่ละประโยคใช้ศัพท์ที่สละสลวยมีความเหมาะสมกับทุกกาลเทศะ จนไม่มีใครสามารถจะหาความบกพร่องได้เลยแม้แต่ถ้อยคำ เรื่องนี้เป็นที่ยอมรับกันของบรรดาผู้รู้ภาษาอาหรับในทุกยุคทุกสมัย แม้แต่ อัลวะลีด อิบน์ อัลมุฆีเราะฮ์ ศัตรูตัวฉกาจของท่าน รุสูลเอง ก็ยอมรับในเรื่องนี้ จะเห็นได้จากคำพูดของเขา ภายหลังที่ได้รับมอบหมายจากพรรคพวกให้ไปแอบฟังอัลกุรอานเพื่อหาจุดบกพร่องเอามาวิพากษ์วิจารณ์ และแม้เขาจะไม่ศรัทธาต่ออิสลาม แต่เขากลับพูดถึงอัลกุรอานโดยสรุปอย่างตรงไปตรงมาว่า

ان له خلاوة وان عليه لطلاوة وان أسفله لمغدق وان

اعلاه لمثمر ما يقول هذا بشر

الحاكم وصححه والبيهقي

ความว่า “แท้จริง อัลกุรอานนั้น เป็นคำพูดที่มีความอ่อนหวาน ทั้งมีความสวยงาม ช่างล่งของอัลกุรอานนั้นมีความสมบูรณ์ ช่างบนของอัลกุรอานนั้นมีผลผลิต ทั้งหมดนี้ จะไม่กล่าวโดยมนุษย์”

รายงานโดย อัลอากีมีโดยถือว่าเป็นหะดีษเศาะฮีษและอัลบัษะอียะ

ค. ประเภทของ hukm ในอัลกุรอาน

เนื้อหาของอัลกุรอานนั้น มีทั้งที่เกี่ยวกับหลักศรัทธา หลักจริยธรรม และหลักกฎหมาย สำหรับอายะฮ์ที่เกี่ยวกับหลักกฎหมายนั้น มี 2 ประเภท คือ

1. บทบัญญัติที่เกี่ยวกับการกำหนดความสัมพันธ์ระหว่างมนุษย์กับอัลลอฮ์ในการปฏิบัติศาสนกิจต่างๆ เช่น การละหมาด การถือศีลอด การจ่ายซะกาต และการประกอบพิธีฮัจญ์ เป็นต้น

2. บทบัญญัติที่เกี่ยวกับการกำหนดความสัมพันธ์ระหว่างมนุษย์กับมนุษย์ด้วยกันทางกฎหมายในด้านต่างๆ เช่น กฎหมายครอบครัวและมรดก กฎหมายแพ่งและพาณิชย์ กฎหมายอาญา กฎหมายวิธีพิจารณาคดี กฎหมายปกครอง กฎหมายระหว่างประเทศ บทบัญญัติเกี่ยวกับการคลังและเศรษฐกิจ⁴

ปราชญ์มุสลิมในยุคปัจจุบันได้พยายามจำแนกอายะฮ์อัลกุรอาน ที่เกี่ยวกับกฎหมายลักษณะต่างๆ สรุปแล้ว มีดังต่อไปนี้⁵

⁴ ค็อดลาฟ A. หน้า 32

⁵ อังแล้ว. หน้า 32-33

1) บทบัญญัติที่เกี่ยวกับอิดาฮัต ซึ่งครอบคลุมบทบัญญัติที่กำหนดความสัมพันธ์ระหว่างมนุษย์กับอัลลอฮ์ เช่น การละหมาด การถือศีลอด การจ่ายซะกาต การประกอบพิธีฮัจญ์ และญิฮาด อายุขัยที่เกี่ยวกับเนื้อหาดังกล่าวนี้ มีประมาณ 200 อายุขัย

2) บทบัญญัติที่เกี่ยวกับกฎหมายครอบครัวและมรดก ซึ่งครอบคลุมการสมรส การหย่าร้าง สิทธิของบุตร มรดก หนี้กรรม และการจำกัดความสามารถในการใช้สิทธิของบุคคล อายุขัยที่เกี่ยวกับเนื้อหาดังกล่าวนี้ มีประมาณ 70 อายุขัย

3) บทบัญญัติที่เกี่ยวกับกฎหมายแพ่งและพาณิชย์ ซึ่งเกี่ยวข้องกับนิติสัมพันธ์ระหว่างบุคคล เช่น การแลกเปลี่ยน การซื้อขาย การเช่า การจำนำจำนอง การประกัน การบรรษัทและการกู้ยืม อายุขัยที่เกี่ยวกับเนื้อหาดังกล่าวนี้ มีประมาณ 70 อายุขัย

4) บทบัญญัติลักษณะอาญา ซึ่งเกี่ยวข้องกับการกระทำต่างๆ ที่ถือว่าเป็นความผิดทางอาญาและบทลงโทษที่ถูกกำหนดไว้ ทั้งนี้ เพื่อรักษาไว้ซึ่งศาสนา ชีวิต ทรัพย์สิน สติปัญญา สายตระกูล ศักดิ์ศรี และสิทธิต่างๆของมวลมนุษย์จากการถูกละเมิด อายุขัยที่เกี่ยวกับเรื่องนี้ มีประมาณ 30 อายุขัย

5) บทบัญญัติที่เกี่ยวกับวิธีพิจารณาคดีและการตัดสินคดี ซึ่งประกอบด้วยการสอบสวนพยาน หลักฐาน การสาบาน และการตัดสินคดี วัตถุประสงค์ก็คือ เพื่อกำหนดระบบและรูปแบบของศาลที่จะนำไปใช้ในการพิจารณาคดีต่างๆ อย่างยุติธรรมระหว่างคู่กรณี อายุขัยที่เกี่ยวกับเรื่องนี้ มีประมาณ 13 อายุขัย

6) บทบัญญัติเกี่ยวกับกฎหมายรัฐธรรมนูญ ซึ่งประกอบด้วยระบบการปกครอง การกำหนดความสัมพันธ์ระหว่างประชาชนกับรัฐ ตลอดจนการกำหนดสิทธิและหน้าที่ของประชาชนและชุมชน อายุขัยที่มีเนื้อหาเกี่ยวกับเรื่องดังกล่าว มีประมาณ 10 อายุขัย

7) บทบัญญัติเกี่ยวกับกฎหมายระหว่างประเทศ ซึ่งกำหนดความสัมพันธ์ระหว่างรัฐอิสลามกับรัฐที่ไม่ใช่อิสลาม ทั้งในภาวะปกติและภาวะสงคราม อายุขัยที่มีเนื้อหาทางด้านนี้ มีประมาณ 25 อายุขัย

8) บทบัญญัติเกี่ยวกับเศรษฐกิจและการคลัง ซึ่งกำหนดบทบัญญัติทางด้านการคลัง รายรับและรายจ่ายของรัฐ อายุขัยที่มีเนื้อหาเกี่ยวกับเรื่องนี้ มีประมาณ 10 อายุขัย

จ. ลักษณะการบัญญัติกฎหมายในอัลกุรอาน

จากการสังเกตอายุขัยทั้งหลายที่เป็นการบัญญัติด้านต่างๆ ในอัลกุรอานจะเห็นได้ว่า ลักษณะการบัญญัติกฎหมายต่างๆ ที่กล่าวมานั้น จะมี 4 รูปแบบดังนี้

1. การบัญญัติกฎหมายโดยสังเขป ส่วนใหญ่จะเป็นบทบัญญัติที่เกี่ยวกับอิดาฮัต หรือการประกอบศาสนกิจต่างๆ จึงเป็นหน้าที่ของท่านนบี คือﷺ ที่จะต้องชี้แจง และกำหนดรายละเอียดของวิธีการประกอบศาสนกิจแต่ละประเภทต่อไป อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وأقيموا الصلاة وآتوا الزكاة

البقرة (من آية) : 43

ความว่า "และพวกเจ้าจงดำรงการละหมาด และพวกเจ้าจงจ่ายซะกาตเถิด"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 43

สำหรับรายละเอียดและวิธีการละหมาดนั้น ท่านนบีเป็นผู้ชี้แจงด้วยการกระทำของท่านเอง ท่านได้กล่าวว่

صلوا كما رأيتموني أصلي

رواه البخاري

ความว่า "พวกท่านจงละหมาดเหมือนกับที่พวกท่านเห็นฉันละหมาด"

รายงานโดย บุคอรี

เศาะฮาบะฮ์ซึ่งมีชีวิตรอยู่ในสมัยของท่านนบี(คือลา) สามารถดูการละหมาดของท่านด้วยตัวของพวกเขาเอง สำหรับชนมุสลิมรุ่นหลัง ก็สามารถรู้วิธีการละหมาดของท่านนบีได้อย่างละเอียดจากหะดีษต่างๆ ที่รายงานเกี่ยวกับการละหมาดของท่านเช่นเดียวกัน

สำหรับบทบัญญัติที่เกี่ยวกับซะกาต ท่านนบีก็ได้ชี้แจงรายละเอียดของซะกาตทุกประเภท ทั้งซะกาตทรัพย์สิน ผลผลิตทางการเกษตรและปศุสัตว์ เป็นต้น

2. การบัญญัติหุกมโดยมีรายละเอียดระดับหนึ่ง เช่น บทบัญญัติที่เกี่ยวกับการป้องกันตัวเองจากข้าศึก และการกำหนดความสัมพันธ์ระหว่างรัฐอิสลามกับรัฐที่ไม่ใช่อิสลาม เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وقاتلوا في سبيل الله الذين يقاتلونكم ولا تعتدوا ان الله لا يحب المعتدين
واقتلوهم حيث تقفتموهم وأخرجوهم من حيث أخرجوكم والفتنة أشد من القتل ولا تقاتلوهم عند المسجد الحرام حتى يقاتلوكم فيه فإن قاتلوكم فاقتلوهم
كذلك جزاء الكافرين فان انتهوا فان الله غفور رحيم
واقتلوهم حتى لا تكون فتنة ويكون الدين لله فان انتهوا فلا عدوان الا على الظالمين

البقرة : 190-193

ความว่า "และพวกเจ้าจงทำสงครามในหนทางของอัลลอฮฺกับบรรดาผู้ที่ทำสงครามกับพวกเจ้า และพวกเจ้าจงอย่าทำการละเมิด แท้จริงอัลลอฮฺไม่ทรงชอบบรรดาผู้ละเมิด และพวกเจ้าจงฆ่าพวกเขาเถิด ไม่ว่าพวกเจ้าจะเผชิญหน้ากับพวก ณ ที่ใดก็ตาม และพวกเจ้าจง

ขับไล่พวกเขาเช่นเดียวกับพวกเขาเคยขับไล่พวกเจ้ามาก่อน และ
 ฆิฏนะฮฺ (ความปั่นป่วน) นั้น ร้ายแรงยิ่งกว่าการฆ่ากันมากนัก
 และพวกเจ้าจงอย่าทำสงครามกับพวกเขาเหล่านั้น ณ มัสญิดหะรอหม
 จนกว่าพวกเขาจะทำสงครามกับพวกเจ้าในนั้นก่อน ดังนั้น หาก
 พวกเขาทำสงครามกับพวกเจ้า พวกเจ้าก็จงทำสงครามกับพวกเขา
 เกิด นั่นแหละ เป็นการลงโทษบรรดาผู้ปฏิเสธศรัทธา หากพวกเขา
 ยุติ แท้จริงอัลลอฮ์นั้นเป็นผู้ทรงภัยยิ่งและทรงปรานียิ่ง และพวกเจ้า
 จงทำสงครามกับพวกเขาจนกว่าความปั่นป่วนนั้นจะหมดไป และ
 จนกว่าศาสนานั้นจะเป็นของอัลลอฮ์แต่เพียงผู้เดียวเท่านั้น และ
 หากพวกเขายุติการสงคราม ก็ไม่มีการเป็นปฏิปักษ์กัน เว้นแต่สำหรับ
 บรรดาผู้ธรรมเท่านั้น”

อัลบะเกาะเราะฮฺ : 190-193

สำหรับรายละเอียดอย่างสมบูรณ์เกี่ยวกับเรื่องนี้ นั้น ได้รับการชี้แจงจากท่านนบี (คือลัลลอฮ์
 อะลัยฮิอะสَّلَام) ตามที่ปรากฏในหะดีษต่างๆ เกี่ยวกับเรื่องนี้

3. การบัญญัติ hukum อย่างละเอียดถี่ถ้วน เช่น การกีดกัน (การลงโทษด้วยการประหารชีวิตฐานฆ่า
 คนอื่นตาย) บทลงโทษคดีอาญาต่างๆ สิ่งอนุมัติและไม่อนุมัติ และเรื่องอาหารการกิน สิ่งเหล่านี้มีการ
 บัญญัติไว้อย่างละเอียดมาก จนนักกฎหมายอิสลามไม่จำเป็นต้องทำการวิเคราะห์และวินิจฉัยแต่อย่างใด
 เพียงแต่พยายามตีความด้วยบทของอายะฮ์ให้ถูกต้องเท่านั้น ตัวอย่างเช่น การกำหนดบทลงโทษในความ
 ผิดฐานกล่าวหาคนอื่นผิดประเวณี อัลลอฮ์ ตรัสว่า

والذين يرمون المحصنات ثم لم يأتوا بأربعة شهداء
 فاجلدوهم ثمانين جلدة ولا تقبلوا لهم شهادة أبدا وأولئك هم
 الفاسقون

النور : 4

ความว่า “และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาเหล่าสตรีผู้บริสุทธิ์ว่า ผิดประเวณี หลังจากนั้น
 พวกเขามีได้นำพยานสี่คนมายืนยัน พวกเจ้าจงโบยพวกเขาแปด
 สิบครั้ง และพวกเจ้าจงอย่ารับการเป็นพยานของพวกเขาต่อไปอีก
 ตลอดกาล และพวกเขาเหล่านั้นคือบรรดาผู้ละเมิด”

อันนุร : 4

อายะฮ์ดังกล่าวนี้ ได้กำหนดลักษณะของความผิดและบทลงโทษไว้อย่างชัดเจน

4. การบัญญัติกฎหมายในลักษณะกำหนดหลักทั่วไปของกฎหมาย ที่นักกฎหมายอิสลามทุกยุคทุกสมัยสามารถนำไปประยุกต์ใช้ให้เหมาะสมกับแต่ละยุคแต่ละสมัย เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وَأمرهم شورى بينهم

الشورى (من آية) : 38

ความว่า "และกิจการของพวกเขา คือ การปรึกษาหารือกันในระหว่างพวกเขา"

อัซซุรอ ส่วนหนึ่งของ : 38

อายะฮ์นี้ ได้พูดถึงหลักการปกครองที่จะต้องอยู่บนพื้นฐานของการปรึกษาหารือกัน ไม่มีการเผด็จการในการปกครอง แต่มีได้กล่าวถึงรูปแบบหรือวิธีการปรึกษาหารือกัน จึงเป็นหน้าที่ของนักกฎหมายที่จะต้องกำหนดรูปแบบและวิธีการปรึกษาหารือให้เหมาะสมกับสภาพการณ์

จ. นัสค (النسخ)

1. ความหมาย

นัสค (النسخ) หมายถึง การลบล้าง (الازالة) เช่น نسخت الشمس الظل หมายความว่า "แสงดวงอาทิตย์ลบเงาของสิ่งของ" และอีกความหมายหนึ่งของนัสค คือ การคัดสำเนา (النقل) เช่น การคัดลอกอีกฉบับหนึ่งของจดหมาย หรือหนังสือ (نسخ الكتاب أو الرسالة)

นัสคทางวิชาการคือ การยกเลิกบทบัญญัติเก่าโดยบทบัญญัติใหม่⁶

มันสุค (المسوخ) หมายถึง สิ่งที่ถูกลบล้างหรือที่ถูกยกเลิก เช่นบทบัญญัติเก่าที่ถูกยกเลิกโดยบทบัญญัติใหม่

นาสิค (الناسخ) หมายถึง สิ่งที่ลบล้างหรือยกเลิก เช่น บทบัญญัติใหม่ที่ยกเลิกบทบัญญัติเก่า บทบัญญัติใหม่เป็นนาสิคและบทบัญญัติเก่าเป็นมันสุค

นัสคมีหลักการสำคัญดังต่อไปนี้

ก. นัสค จะเกิดกับทั้งในอัลกุรอานและในหะดีษ

ข. นัสค จะปรากฏในอายะฮ์ที่เกี่ยวกับบทบัญญัติที่เป็นกฎหมายเท่านั้น

ค. นัสค จะไม่ปรากฏกับอายะฮ์ที่เกี่ยวกับหลักการศรัทธา กฎเกณฑ์ทั่วไปเกี่ยวกับหลักจริยธรรม และหลักการเกี่ยวกับอิมานะฮ์

นอกจากนี้ การยกเลิกนั้นอาจกระทำโดยตรงหรือโดยปริยายก็ได้

การยกเลิกที่กระทำโดยตรงคือการที่ตัวบทที่ประทานมาภายหลังระบุอย่างชัดเจนว่ายกเลิกตัวบทที่ประทานลงมาก่อน เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

⁶ อัซซันกีญีย์, หน้า 65-66

يَا أَيُّهَا النَّبِيُّ حَرِّضَ الْمُؤْمِنِينَ عَلَى الْقِتَالِ إِنْ يَكُنْ مِنْكُمْ
عَشْرُونَ صَابِرُونَ يَغْلِبُوا مِائَتِينَ وَإِنْ يَكُنْ مِنْكُمْ مِائَةٌ يَغْلِبُوا
أَلْفًا مِنَ الَّذِينَ كَفَرُوا بِأَنَّهُمْ قَوْمٌ لَا يَفْقَهُونَ* الْعَنَ حَفَفَ
اللَّهُ عَنْكُمْ وَعَلَّمَ أَنَّ فِيكُمْ ضَعْفًا فَإِنْ يَكُنْ مِنْكُمْ مِائَةٌ صَابِرَةٌ
يَغْلِبُوا مِائَتَيْنِ وَإِنْ يَكُنْ مِنْكُمْ أَلْفٌ يَغْلِبُوا أَلْفَيْنِ بِإِذْنِ اللَّهِ
وَاللَّهُ مَعَ الصَّابِرِينَ

الأنفال : 65-66

ความว่า "โอ้ นบีจงปลุกใจบรรดาผู้ศรัทธาในการสู้รบเถิด หากมั่นในหมู่
พวกเจ้ามียี่สิบคนที่อดทน แน่นนอน พวกเขาจะเอาชนะสองร้อย
คนได้ และหากมั่นในหมู่พวกเจ้ามีหนึ่งร้อยคนที่อดทน แน่นนอน
พวกเขาจะเอาชนะหนึ่งพันคนจากบรรดาผู้ปฏิเสธศรัทธาได้ ทั้งนี้
เพราะ พวกเขาเป็นกลุ่มที่ไม่เข้าใจ บัดนี้ อัลลอฮ์ได้ทรงผ่อนปรน
ให้แก่พวกเจ้าแล้ว และพระองค์ทรงรู้ว่า ในหมู่พวกเจ้านั้นมีความ
อ่อนแอ ดังนั้น หากมั่นในหมู่พวกเจ้ามีหนึ่งร้อยคนที่อดทน แน่นนอน
พวกเขาจะเอาชนะสองร้อยคนได้ และหากมั่นในหมู่พวกเจ้ามี
หนึ่งพันคน แน่นนอนพวกเขาจะเอาชนะสองพันคนได้ด้วยอนุมัติ
ของอัลลอฮ์ และอัลลอฮ์นั้น อยู่พร้อมกับบรรดาผู้อดทนเสมอ

อัลอันفال : 65-66

การกำหนดให้กองกำลังของมุสลิมจะต้องเป็นหยัดต่อสู้กับกองกำลังของศัตรูหนึ่งต่อสิบ ตาม ที่
ปรากฏในอายะฮ์แรกนั้น ถูกยกเลิกด้วยอายะฮ์ที่สองที่เปลี่ยนเป็นหนึ่งต่อสองโดยอายะฮ์ที่สองระบุนการ
ยกเลิกบทบัญญัติของอายะฮ์แรกอย่างชัดเจน

ส่วนการยกเลิกโดยปริยายนั้น คือตัวบทที่ประธานลงมาภายหลัง มิได้ระบุนถึงการยกเลิกด้วยบทที่
ประธานมาก่อน แต่ด้วยบทที่ประธานมาภายหลังนั้น จะบัญญัติทุกสิ่งที่ขัดแย้งกับบทบัญญัติของตัวบทที่
ประธานมาก่อนโดยที่ทั้งสองตัวบทนั้นไม่อาจประสมกันได้ นอกจากจะต้องยกเลิกอันใดอันหนึ่งเท่านั้น
การยกเลิกโดยปริยายนั้น จะเป็นวิธีการที่ปรากฏเป็นส่วนใหญ่ในอัลกุรอาน⁷

⁷ คีตลาฟB, อับดุลวะฮฮาบ 1972 مصادر التشريع الاسلامي طبع دارالطبعة 223

อย่างไรก็ตามการนัสศุนั้น สามารถที่จะรู้ได้ด้วยวิธีใดวิธีหนึ่งดังต่อไปนี้

1. รายงานที่ชัดเจนจากท่านนบีหรือเศาะฮาบะฮฺว่า มีการนัสศ เช่น หะดีษที่ท่านนบี กล่าวว่า

كنت نهيكم عن زيارة القبور، فزوروها، فإنها تذكركم
الموت^{*}

رواه مسلم

ความว่า "เมื่อก่อนฉันเคยห้ามพวกท่านมิให้ไปเยี่ยมกุโบร์ (สุสาน) บัดนี้
จงไปเยี่ยมกุโบร์เถิด เพราะมันทำให้พวกท่านรำลึกถึงความตาย"

รายงานโดยมุสลิม

หรือมาจากการกล่าวของเศาะฮาบะฮฺว่า ถูกยกเลิกไปแล้ว เช่น มีรายงานว่า "อายะฮฺนี้ หรือ
หะดีษนี้ถูกยกเลิกไปแล้ว"

2. มติเอกฉันท์ของบรรดาปราชญ์มุสลิมว่า อายะฮฺใดอายะฮฺหนึ่งเป็นที่มั่นสุดไปแล้ว มติเอกฉันท์
หรืออิญญ์มาอ์เป็นเพียงสิ่งแสดงให้รู้ว่า มีหลักฐานที่แสดงว่าถูกยกเลิกแล้วเท่านั้น แต่อายะฮฺหรือหะดีษ
นั้นไม่อาจถูกยกเลิกด้วยมติเอกฉันท์ได้

3. การรู้เวลาของการประทานอายะฮฺ คือ รู้ว่าอายะฮฺหนึ่งถูกประทานลงมาก่อน และอีกอายะฮฺ
หนึ่งถูกประทานลงมาภายหลัง ถ้าอายะฮฺทั้งสองกล่าวถึงเรื่องเดียวกันในลักษณะที่ขัดแย้งกัน ให้ถือว่า
อายะฮฺที่ถูกประทานลงมาก่อนนั้น ถูกยกเลิกด้วยอายะฮฺที่ถูกประทานลงมาภายหลัง^{*}

2. ปรัชญาของนัสศ

กฎหมายอิสลามมีจุดประสงค์เพื่อชี้นำมวลมนุษย์ไปสู่ทิศทางที่อิสลามกำหนดไว้ ทั้งในด้านหลัก
การศรัทธา ด้านอิบาตะฮฺ ด้านจริยธรรมและด้านนิติสัมพันธ์ระหว่างมนุษย์ด้วยกัน (มุอามะลาต) สำหรับ
เรื่องหลักการศรัทธานั้น เป็นสัจธรรมที่ไม่มีการเปลี่ยนแปลงโดยสิ้นเชิง แต่เรื่องอิบาตาดและมุอามะลาต
นั้น แม้ว่าจะมีหลักการและเป้าหมายที่แน่นอนคือ การปลูกฝังความสำนึกทางจิตใจและสร้างความ
สัมพันธ์ทางสังคมอย่างถูกต้อง มีความผูกพันฉันพี่น้อง ให้ความร่วมมือกันในหนทางที่ดี และดำเนิน
กิจการต่างๆ อย่างยุติธรรม แต่รายละเอียดนั้น อาจมีความแตกต่างตามกาลเวลาและกลุ่มคน สิ่งที่ดีงาม
เหมาะสมสำหรับคนกลุ่มหนึ่งอาจจะไม่เหมาะสมสำหรับคนอีกกลุ่มหนึ่งก็เป็นได้ และบทบัญญัติบางอย่าง
นั้นถูกบัญญัติขึ้นมาเป็นการเฉพาะกาล เมื่อเหตุผลที่ต้องบัญญัติเช่นนั้นหมดไป ก็ไม่มีความจำเป็นที่จะให้
บทบัญญัตินั้นยังคงมีผลบังคับอีกต่อไป จึงจำเป็นต้องยกเลิกไป

* อัลก็อฎฎอน. หน้า 234

เหตุผลในการนับศุนันกล่าวโดยสรุป มีดังต่อไปนี้ คือ^๑

ก. เพื่อแก้ปัญหาเฉพาะหน้าของชาวมุสลิม เช่น เคยมีการบัญญัติห้ามสะสมเนื้ออุฎฮียะฮฺหรือ
กูรบาน แต่หลังจากนั้น ก็มีการอนุมัติให้สะสมได้ ท่านนบี (คือล) ได้กล่าวว่า

أَمَّا تُهَيْتُكُمْ عَنْ ادِّخَارِ لَحْمِ الْأَضَاحِيِّ لِأَجْلِ الدَّافَةِ، لَا
فَادْخَرُوا^๑

رواه البخاري ومسلم

ความว่า “แท้จริงฉัน ได้เคยห้ามพวกท่านมิให้สะสมเนื้ออุฎฮียะฮฺเอาไว้
เพื่อให้แขกที่มาเยือน พังทราบเกิดว่า บัดนี้พวกท่านจงสะสมกัน
ได้แล้ว”

รายงานโดย บุคอรีย์และมุสลิม

การห้ามสะสมเนื้อกูรบานนั้นได้บัญญัติขึ้นมาเพื่อประโยชน์ของตัวแทนจากเผ่าต่างๆ จะได้มีเนื้อ
บริโภค เมื่อพวกเขาเหล่านั้นไปพบท่านนบี หลังจากเหตุผลดังกล่าวหมดไป ก็ไม่มีประโยชน์ใดๆ ในการ
ห้ามสะสมอีกต่อไป จึงมีการยกเลิกการห้ามดังกล่าว ด้วยการอนุมัติให้สะสมไว้เพื่อบริโภคในยามจำเป็นได้

ข. เพื่อให้เกิดความสมบูรณ์ด้านบทบัญญัติ โดยไม่สร้างความลำบากใจแก่ผู้ที่ถูกบังคับใช้ เช่น
การบัญญัติในการยกเลิกประเพณีบางอย่างที่มีรากเหง้าอย่างแข็งแกร่งในสังคมของชาวอาหรับ ซึ่งการ
ยกเลิกโดยกระทันหันนั้น เกือบจะทำได้ไม่ได้อย่างราบรื่น เช่น การยกเลิกระบบมรดกของชาวอาหรับที่มี
การปฏิบัติกันมาเป็นเวลาช้านาน จึงมีการบัญญัติในลักษณะค่อยเป็นค่อยไปจนสามารถไปสู่จุดที่อิสลาม
ได้กำหนดไว้

ค. เพื่อทดสอบว่ามุสลิมจะปฏิบัติตามและยอมรับบทบัญญัติต่างๆ ที่มีการเปลี่ยนแปลงได้มาก
น้อยเพียงใด อันเป็นเครื่องวัดอีมาน หรือความศรัทธาของเขาได้

ง. เพื่อเพิ่มพูนความดีและความสมบูรณ์ให้แก่ชาวมุสลิม ทั้งนี้ หากยกเลิกโดยหันไปใช้บทบัญญัติ
ที่เบากว่า มุสลิมก็จะได้รับความสะดวกยิ่งขึ้น แต่หากยกเลิก แล้วไปใช้บทบัญญัติที่หนักกว่า ก็จะเป็น
การเพิ่มผลบุญแก่มุสลิม

อัลลอฮฺ ได้ตรัสถึงเรื่องการยกเลิกว่า

مَا نَنْسَخْ مِنْ آيَةٍ أَوْ نُنسِهَا نَأْتِ بِخَيْرٍ مِنْهَا أَوْ مِثْلَهَا، أَلَمْ تَعْلَمْ
أَنَّ اللَّهَ عَلَى كُلِّ شَيْءٍ قَدِيرٌ

البقرة : 106

^๑ อัลก็อฎฎอน หน้า 240

ความว่า “เราจะไม่ยกเลิกหรือลิมอายะฮ์หนึ่งอายะฮ์ใด เว้นแต่ เราจะนำ
สิ่งที่ดีกว่าอายะฮ์นั้นมา (หรือสิ่งที่เท่าเทียมกับอายะฮ์นั้น เจ้าไม่รู้
ดอกหรือว่า แท้จริง อัลลอฮ์นั้นทรงเดชานุภาพเหนือทุกสิ่งทุกอย่าง”

อัลบะเกาะเราะฮ์ : 106

3. ประเภทของการนัสค

การนัสคหรือการยกเลิกมี 4 ประเภท คือ¹⁰

การยกเลิกอัลกูรอ่านด้วยอัลกูรอ่าน

การยกเลิกอัลกูรอ่านด้วยอัลกูรอ่าน เช่น อายะฮ์ที่กล่าวเกี่ยวกับช่วงเวลาการรอคอย (อิดตะฮ์)
ของสตรีที่สามีเสียชีวิต ซึ่งกำหนดเป็นเวลา 1 ปี ต่อมาได้ยกเลิกบทบัญญัติช่วงอิดตะฮ์ 1 ปี ด้วยการ
บัญญัติให้อยู่ในอิดตะฮ์ 4 เดือนกับ 10 วัน ตามที่อัลลอฮ์ได้ตรัสว่า

والذين يتوفون منكم ويذرون أزواجا وصية لأزواجهن
متاعا الى الحول غير اخراج، فان خرجن فلا جناح عليكم
فيما فعلن في أنفسهن من معروف، والله عزيز حكيم
القرة : 240

ความว่า “และบรรดาผู้ที่กำลังจะตายในหมู่พวกเจ้า และเขาได้ทิ้งบรรดา
คู่สมรสไว้ ก็ต้องสั่งเสียสิ่งอำนวยความสะดวก (คือค่าอุปการะเลี้ยงดู
ของพวกนาง) ไว้เพื่อบรรดาคู่สมรสของพวกเขาให้ครบหนึ่งปี โดย
ไม่มีการขับไล่ให้นางออกไป (จากบ้านไปที่อื่น) แต่ถ้าพวกนาง
ออกจากบ้านไปเอง ดังนั้น จึงไม่เป็นบาปแก่พวกเจ้าในกรณีที่
พวกนางได้กระทำลงไปในเรื่องของตัวเองจาก (การกระทำ
ที่เป็น) คุณธรรม (ตามบทบัญญัติทางศาสนา) และอัลลอฮ์ทรงเป็น
ผู้อ่านาจึงยิ่ง อีกทั้งยังเป็นผู้ทรงปรีชาญาณยิ่ง”

อัลบะเกาะเราะฮ์ : 240

ต่อมาอายะฮ์นี้ได้ถูกนัสคโดยอายะฮ์ในซูเราะฮ์เดียวกัน คือคำตรัสของอัลลอฮ์ที่ว่า

والذين يتوفون منكم ويذرون أزواجا يترصن بأفْسِهِن
اربعة أشهر وعشرا فاذا بلغن أجلهن فلا جناح عليكم فيما
فعلن في أنفسهن بالمعروف والله بما تعملون خبير
البقرة : 234

¹⁰ อัลก็อฎฏอน, หน้า 236-237

ความว่า “และบรรดาผู้ที่จวนจะถึงแก่ความตายในหมู่พวกเจ้า และพวกเขาได้ทิ้งบรรดาผู้สมรสไว้ พวกนางก็ต้องรอคอยตัวของพวกนางเองเป็นเวลาสี่เดือนกับสิบวัน ดังนั้น เมื่อพวกนางครบกำหนดของพวกนางแล้ว ก็ไม่เป็นบาปแก่พวกเจ้าในการที่พวกนางได้กระทำลงไปด้วยตัวของพวกนางเองโดยชอบธรรม และอัลลอฮฺทรงเป็นผู้รอบรู้ในสิ่งที่พวกเจ้ากระทำ”

อัลอะเกาะเราะฮฺ : 234

อีกตัวอย่างหนึ่งของการนัสคคือ การบัญญัติบทลงโทษในการผิดประเวณีดังที่อัลลอฮฺ ตรัสไว้ว่า

وَالَّذِي يَأْتِيَنَّ الْفَاحِشَةَ مِنْ نَسَائِكُمْ فَاسْتَشْهِدُوا عَلَيْهِمْ
أَرْبَعَةً مِنْكُمْ، فَإِنْ شَهِدُوا فَأَمْسِكُوهُمْ فِي الْبُيُوتِ حَتَّى
يَتُوفَاَهُنَّ الْمَوْتَ أَوْ يُجْعَلَ اللَّهُ لَهُنَّ سَبِيلًا

النساء : 15

ความว่า “และบรรดาสตรีที่ประกอบการลามก (มีชู้) จากบรรดาสตรี (ผู้เป็นภรรยา) ของพวกเจ้า พวกเจ้าก็จงนำพยานจำนวนสี่คนจากพวกเจ้ามายืนยัน (พหุฉกษัตริย์) พวกนาง ซึ่งถ้าหากพวกเขาทั้งสี่ที่เป็นพยานสามารถยืนยันว่า (นางคบชู้จริง) พวกเจ้าก็จงกักตัวพวกนางไว้ในบ้าน จนกว่าความตายจะเข้ามาเยือนพวกนาง หรือจนกว่าอัลลอฮฺจะทรงเปิดหนทางให้แก่พวกนาง (ให้มีโอกาสออกไปนอกบ้าน)

อันนิชาฮ์ : 15

① บทลงโทษนี้ ประกาศใช้ในช่วงแรกของอิสลาม ต่อมาถูกยกเลิก โดยเปลี่ยนบทลงโทษเป็นการเฆี่ยน 100 ครั้ง และเนรเทศ 1 ปี สำหรับสตรีที่ไม่เคยผ่านการสมรสมาก่อน และให้ชกด้วยก้อนหินจนตายสำหรับสตรีที่เคยผ่านการสมรสมาก่อน อาเยฮฺที่กล่าวมานี้ถูกยกเลิกโดยอาเยฮฺต่อไปนี้

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

الزَّانِيَةُ وَالزَّانِي فَاجْلِدُوا كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مِائَةَ جَلْدَةٍ وَلَا
يَأْخُذْكُمْ بِهِمَا رَأْفَةٌ فِي دِينِ اللَّهِ إِنْ كُنْتُمْ تُؤْمِنُونَ بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ
الْآخِرِ، وَلْيَشْهَدْ عَذَابَهُمَا طَائِفَةٌ مِنَ الْمُؤْمِنِينَ

النور : 2

ความว่า “หญิงผู้ผิดประเวณี และชายผู้ผิดประเวณี พวกเจ้าจงโบยแต่ละคน

ของทั้งสอง 100 ครั้ง และพวกเจ้าอย่าปล่อยให้ความสงสารแก่คนทั้งสองเข้ามาครอบงำพวกเจ้าใน (การดำเนินตามแนวทาง) ศาสนาของอัลลอฮฺ หากแม้พวกเจ้าศรัทธาต่ออัลลอฮฺ และวันอาคิเราะฮฺ และจงให้มีกลุ่มหนึ่งจากมวลศรัทธาชนมาเป็นสักขีพยานในการลงโทษบุคคลทั้งสองด้วยเถิด"

อันนุร : 2

ข. การนัสค์อัลกุรอาน ด้วยสุนนะฮฺ

การนัสค์อัลกุรอานด้วยสุนนะฮฺนี้ ปราชญ์กฎหมายอิสลามกลุ่มหนึ่งเห็นว่า เป็นไปไม่ได้เพราะอัลกุรอานมีฐานะสูงส่งกว่าหะดีษ จึงเป็นไปไม่ได้ที่จะให้อัลกุรอานถูกยกเลิกด้วยหะดีษซึ่งมีฐานะต่ำกว่า

แต่มีปราชญ์กฎหมายอิสลามอีกกลุ่มหนึ่งเห็นว่า เป็นไปได้ เพราะคำพูดและการกระทำของท่านนบี (คือลา) ที่เรียกว่าสุนนะฮฺเป็นส่วนหนึ่งของวะหฺยูจากอัลลอฮฺเช่นเดียวกับอัลกุรอาน ดังนั้น ทั้งอัลกุรอานและหะดีษจึงมาจากแหล่งเดียวกันคือ อัลลอฮฺ

ตัวอย่างของบทบัญญัติที่ได้รับการกำหนดโดยอายะฮฺ แต่ถูกยกเลิกด้วยหะดีษ เช่น คำตรัสของอัลลอฮฺ ว่า

قل لا أجد فيما أوحى الى محرمات على طاعم يطعمه الا أن يكون ميتة أو دما مسفوحا أو لحم غنير فإنه رجس أهل لغیر الله به

الانعام(من آية) : 145

ความว่า "จงประกาศเถิดว่า ฉันไม่พบเลยในสิ่งที่ฉันได้รับวะหฺยูมาว่า เป็นสิ่งที่ต้องห้ามสำหรับผู้บริโภคจะพึงบริโภคสิ่งนั้น เว้นแต่มันเป็นซากสัตว์ หรือโลหิตที่ไหล หรือเนื้อมนุษย์ แท้จริง มันเป็นสิ่งโสโครกที่ได้รับการเปล่งนามอื่นนอกจากอัลลอฮฺ"

อัลอันอาม ส่วนหนึ่งของ : 145

จากอายะฮฺนี้ ลากัถือว่าเป็นสัตว์ที่อนุมัติให้กินได้ เพราะมิได้ถูกระบุในอายะฮฺดังกล่าวว่า เป็นสิ่งที่ต้องห้าม แต่ได้รับการยกเลิกการอนุมัติให้กินมันขณะที่ท่านนบีกำลังทำสงครามที่คอยบัก ดังปรากฏในหะดีษต่อไปนี้

عن البراء بن عازب قال : سمعنا رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم خيبر عن لحوم الحمر الانسية نضيجا ونينا متفق عليه

ความว่า “อัลบะรออ บิน อาชิบ ได้รายงานว่าท่านรสุล (คือลลลอฮฺอยู่ละลัย ฮีวะสลัม) ได้ห้ามพวกเราไม่ให้กินเนื้อลา ทั้งเนื้อสุกและเนื้อดิบ ในวันทำสงครามคอบัยรฺ”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

ค. การนัสคฺสุนนะฮฺด้วยอัลกุรอาน

ระยะแรกเริ่มในการบัญญัติการละหมาดนั้น มุสลิมจะละหมาดโดยหันหน้าไปสู่บัยตุลมักดิส (ปัจจุบันตั้งอยู่ในปาเลสไตน์) การสั่งให้หันหน้าไปยังทิศทางนั้นไม่ปรากฏในคัมภีร์ของอัลกุรอานแต่เป็นการปฏิบัติตามสุนนะฮฺของท่านนบี ต่อมาสุนนะฮฺนี้ได้ถูกนัสคฺด้วยอัลกุรอานหลังจากที่ชาวมุสลิมอพยพไปอยู่ในมะดีนะฮฺได้ 1 ปี 6 เดือน (รายงานบางกระแสระบุว่า 6 เดือน) การละหมาดจึงเริ่มหันไปสู่มัสยิดอัลฮะรออมด้วยคำตรัสของอัลลอฮฺว่า

قد نرى قلب وجهك في السماء فلنولينك قبلة ترضاها
فول وجهك شطر المسجد الحرام وحيثما كنتم فولوا
وجوهكم شطره، وإن الذين أوتوا الكتاب ليعلمون أنه
الحق من ربهم، وما الله بغافل عما يعملون

البقرة: 144

ความว่า “แท้จริงเราย่อมมองเห็นเจ้าแห่งหน้าขึ้นไปบนทางฟากฟ้า (เพื่อรอรับวะฮฺยูให้เปลี่ยนกับลัทธิกลับมายังกะอฺบะฮฺ) ขอยืนยันว่า เราจักผันหน้าเจ้ากลับไปสู่กับลัทธิที่เจ้าพึงใจอย่างแน่อน ดังนั้น เจ้าจงผันหน้าของเจ้าไปทางมัสยิดหะรออม (คือกะอฺบะฮฺ) เกิด และไม่ว่าพวกเจ้าจะอยู่ ณ ที่ใด พวกเจ้าก็จงหันหน้าไปทางทิศนั้น และแท้จริงบรรดา (ชาวยิว) ผู้ที่ได้รับประทานคัมภีร์นั้น พวกเขารู้ดีว่า แท้จริง เรื่อง (การหันไปสู่กะอฺบะฮฺ) นั้น เป็นสัจธรรมจากองค์อภิบาลของพวกเขา และอัลลอฮฺไม่ทรงละเลย ต่อสิ่งที่พวกเขาปฏิบัติอย่างแน่อน”

อัลบะเกาะเราะฮฺ : 144

ง. การนัสคฺสุนนะฮฺด้วยสุนนะฮฺ

การยกเลิกสุนนะฮฺด้วยสุนนะฮฺนั้น จะเห็นได้จากตัวอย่างของหะดีษซึ่งรายงานโดย สะฮัล อิบน์ อัลฮันเศาะลียะห์รายงานว่า ท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

من أكل لحماً فليتوضأ¹¹

رواه أحمد

ความว่า "ใครก็ตามที่รับประทานเนื้อ เขาจงอาบน้ำละหมาดเกิด"

รายงานโดย อะหมัด¹¹

ต่อมาหะดีษนี้ถูกยกเลิกด้วยหะดีษที่มาจากภายหลัง ดังต่อไปนี้

عن ابن عباس أن رسول الله صلى الله عليه وسلم أكل
كف شاة، ثم صلى ولم يتوضأ¹²

رواه البخاري ومسلم

ความว่า "ท่านรซูลุลลอฮ์ได้รับประทานเนื้อไก่ของแกะ หลังจากนั้น ท่าน
ก็ไปละหมาดโดยมิได้อาบน้ำละหมาด"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

บางทัศนะถือว่า การรับประทานเนื้อทุกชนิดถูกยกเลิกยกเว้นเพียงเนื้ออูรูอย่างเดียวนั้น คือ
เมื่อกินเนื้ออูรูแล้วจะทำให้เสียน้ำละหมาด

4. ลักษณะของการนัสค

ลักษณะของการยกเลิกมี 3 ลักษณะ คือ¹²

ก. การยกเลิกทั้งตัวบทและหุกุม (บทบัญญัติ)

อายะฮ์หรือหะดีษที่ถูกยกเลิกทั้งตัวบทและหุกุมนี้จะมีปรากฏเฉพาะในช่วงที่ยังไม่ถูกยกเลิกเท่านั้น
เมื่อถูกยกเลิกไปแล้ว ก็ไม่มีการอ่าน และการปฏิบัติอีกต่อไป เช่น หะดีษที่ท่านหญิงอาอิชะฮ์
(เราะฎิ) รายงานว่า

كان فيما نزل من القرآن عشر رضعات معلومات يحرم،
ثم نسخن بخمس معلومات، فتوفي رسول الله صلى الله
عليه وسلم وهن فيما يقرأ من القرآن¹³

رواه مسلم وأبو داود والنسائي

¹¹ เป็นหะดีษเศาะอีด

¹² อัลก็อฎฎอน, หน้า 238-240

ความว่า “ในบรรดาอายะฮ์ที่ถูกประทานลงมาแล้วนั้น การให้นมสิบครั้งแก่ทารก ถือว่า เป็นบุคคลต้องห้ามในการสมรส ต่อมา ถูกยกเลิกให้เหลือเพียงห้าครั้ง ท่านนบีได้เสียชีวิตไปโดยที่อายะฮ์ดังกล่าวนี้ เป็นส่วนหนึ่งของอัลกุรอานที่ได้รับการอ่าน”

รายงานโดย มุสลิม อิบน์มาญะฮ์และอันนะซาอี

อายะฮ์ การให้น้ำนมสิบครั้งไม่ปรากฏในอัลกุรอานอีก อีกทั้งไม่มีการปฏิบัติตามบทบัญญัติดังกล่าวอีกด้วย เพราะอัลลอฮ์ได้ประทานอายะฮ์ลงมายกเลิกและเปลี่ยนทุกม่ออีกด้วย ปัจจุบันที่ถือปฏิบัติกัน คือการให้นมเพียงห้าครั้ง ถือว่าเป็นบุคคลต้องห้ามมิให้สมรสกัน

ข. การยกเลิกทุกม่อแต่ไม่ยกเลิกตัวบท

การยกเลิกเฉพาะทุกม่อแต่ไม่ยกเลิกตัวบท คือ อายะฮ์ยังปรากฏอยู่ในอัลกุรอานทั้งยังถือเป็นส่วนหนึ่งของอัลกุรอานด้วย แต่เราไม่ถือปฏิบัติตามทุกม่อของอายะฮ์นั้นอีกต่อไป เพราะถูกยกเลิกไปแล้ว เช่น ในซูเราะฮ์อัลบะเกาะเราะฮ์ อายะฮ์ที่ 240 อัลลอฮ์ได้ตรัสว่า

والذين يتوفون منكم ويذرون أزواجا وصية لأزواجهم
مما عاى الحول غير اخراج فان خرجن فلا جناح عليكم
فيما فعن فى أنفسهن من معروف، والله عزيز حكيم
البقرة : 240

ความว่า “และบรรดาผู้ที่จวนจะตายในหมู่พวกเจ้า และได้ทิ้งบรรดาภรรยาไว้ ก็ต้องสั่งเสียซึ่งสิ่งอันวยสุข (คือค่าอุปการะเลี้ยงดู) ไว้แก่บรรดาภรรยาของพวกเขาให้ครบหนึ่งปี โดยไม่มีการขับไล่ให้พวกนางออกจากบ้าน แต่ถ้าพวกนางออกจากบ้านไปเอง ก็จะไม่เป็นบาปแก่พวกเจ้าในกรณีที่พวกนางได้กระทำลงไปในเรื่องของตัวพวกนางเองจาก (การกระทำที่เป็น) คุณธรรม (ตามบทบัญญัติศาสนา) และอัลลอฮ์ทรงอำนาวยิ่ง อีกทั้งทรงปรีชาญาณยิ่ง”

อัลบะเกาะเราะฮ์ : 240

การอยู่ในอิดดะฮ์เป็นเวลาหนึ่งปี ของสตรีที่สามีเสียชีวิตนั้น ถูกยกเลิกโดยบทบัญญัติใหม่ที่เปลี่ยนเป็นเวลา สี่ เดือน สิบ วัน

เช่นเดียวกับในซูเราะฮ์ อัลมุนาอะละฮ์ อัลลอฮ์ได้ตรัสว่า

يا أيها الذين آمنوا اذا ناجيتم الرسول فقدموا بين يدي نجواكم صدقة
ذلكم خير لكم وأطهر، فان لم تجدوا فإن الله غفور رحيم

المجادلة : 12

ความว่า "โอ้ บรรดาผู้มีศรัทธาทั้งหลาย เมื่อพวกเจ้าได้เข้าพบท่านรَسُولเป็น
การส่วนตัว พวกเจ้าก็จงบริจาคทานล่วงหน้าไว้ก่อนการเข้าพบของ
พวกเจ้า นั่นเป็นความดีสำหรับพวกเจ้า และเป็นความสะอาดยิ่ง
(แก่จิตใจและทรัพย์สินของพวกเจ้า) แต่หากพวกเจ้าทำไม่ได้ แท้จริง
อัลลอฮ์ทรงให้อภัย อีกทั้งทรงเมตตายิ่ง"

อัลมุนาอะละฮะฮ : 12

การบัญญัติให้บริจาคทานก่อนการเข้าพบท่านนั้นได้ถูกยกเลิกไปแล้ว แต่ตัวบทยังคงเป็นส่วน
หนึ่งของอัลกุรอานต่อไป

ค. การยกเลิกเฉพาะตัวบท

การยกเลิกเฉพาะตัวบท(อายะฮ์) แต่ไม่ยกเลิกหุกม เป็นการยกเลิกอายะฮ์ของอัลกุรอาน โดย
อายะฮ์ที่ถูกยกเลิกจะไม่ปรากฏในอัลกุรอานอีกต่อไป แต่หุกมที่ถูกบัญญัติโดยอายะฮ์นั้น ยังมีผลบังคับต่อ
ไป เช่นอายะฮ์ที่ว่า

الشيخ والشيخة اذا زنيا فارجموهما البتة نكالا من الله، والله
عزیز حكيم

رواه احمد والترمذی والنسائی وصححه ابن حبان
والحاكم ووافقه الذهبي

ความว่า "ชายชราและหญิงชรา หากทั้งสองได้ทำผิดประเวณี พวกเจ้าจง
ขว้างทั้งสองด้วยก้อนหินจนตายอย่างเด็ดเดี่ยว เป็นการลงโทษ
จากอัลลอฮ์ และอัลลอฮ์นั้นทรงอำนาจอีกทั้งทรงปรีชาญาณยิ่ง"

รายงานโดย อะหมัด อัศดัมซียี และอันนะซาอียี

ซึ่งอิบนุ คิบบาและอัลฮาเกมถือว่าเป็น

หะดีษเศาะฮีฮ์และอัซซหะบีก็เห็นด้วย

ปัจจุบันเราจะไม่พบอายะฮ์นี้ในอัลกุรอาน แต่หุกมของมันเรายังถือปฏิบัติกันอยู่ต่อไป

6. รูปแบบของการยกเลิก

การยกเลิก หากคำนึงถึงการมีบทบัญญัติใหม่มาทดแทนบทบัญญัติเก่าหรือไม่นั้นมีรูปแบบดังนี้¹³

ก. การยกเลิก hukum โดยไม่มีการทดแทน hukum ใหม่ เช่น อายะฮ์ที่บัญญัติเกี่ยวกับผู้ที่เข้าพบท่านนบีว่า จะต้องจ่ายทานบริจาคก่อนเข้าพบท่าน ดังปรากฏในซูเราะฮ์อัลมุนาตะละฮ์ที่ผ่านมา ต่อมาอายะฮ์นี้ได้ถูกยกเลิกทุกมไปโดยอายะฮ์ที่ 13 ของซูเราะฮ์เดียวกัน อัลลอฮ์ ได้ตรัสว่า

أَشْفَقْتُمْ أَنْ تُقَدِّمُوا بَيْنَ يَدَيْ نَجْوَاكُمْ صَدَقَاتٍ، فَإِنْ لَمْ تَفْعَلُوا وَتَابَ اللَّهُ عَلَيْكُمْ فَأَقِيمُوا الصَّلَاةَ وَآتُوا الزَّكَاةَ وَأَطِيعُوا اللَّهَ وَرَسُولَهُ وَاللَّهُ خَبِيرٌ عَمَّا تَعْمَلُونَ

الحجرات : 13

ความว่า “พวกเจ้ากลัว (ยากจน) กระนั้นหรือ? ในการที่พวกเจ้าจะทำทานก่อนการเข้าพบเป็นการส่วนตัวของพวกเจ้า ดังนั้น หากพวกเจ้าไม่ได้กระทำ และอัลลอฮ์ได้ทรงรับการสารภาพโทษให้แก่พวกเจ้าแล้ว ดังนั้นพวกเจ้าจึงดำรงการละหมาดและบริจาคทานซะกาต และพวกเจ้าจงก็กตัตอัลลอฮ์ และรสูลของพระองค์เถิด และอัลลอฮ์ทรงรอบรู้อยู่ในสิ่งที่พวกเจ้ากระทำ”

อัลมุนาตะละฮ์ : 13

ข. การยกเลิก hukum โดยมีการทดแทนที่เบากว่า เช่น อายะฮ์ในซูเราะฮ์อัลบะเกาะเราะฮ์ ที่บัญญัติให้ถือศีลอดในสมัยแรกเริ่มของอิสลาม คือ

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا كُتِبَ عَلَيْكُمُ الصِّيَامُ كَمَا كُتِبَ عَلَى الَّذِينَ مِنْ قَبْلِكُمْ لَعَلَّكُمْ تَتَّقُونَ

البقرة : 183

ความว่า “โอ้ บรรดาผู้ศรัทธาทั้งหลาย ได้มีการบัญญัติแก่พวกเจ้าทั้งหลาย ให้ทำการถือศีลอดเช่นเดียวกับที่เคยบัญญัติแก่บรรดาชนในยุคก่อนหน้าพวกเจ้ามาแล้ว ทั้งนี้ เพื่อพวกเจ้าจะได้มีความยำเกรง”

อัลบะเกาะเราะฮ์ : 183

¹³ อัลก็อฎฏอน, หน้า 240-241

ต่อมา มีการยกเลิกหุกมให้เบาลง ทั้งนี้เพราะ การถือศีลอดที่บัญญัติแก่ชนยุคก่อนๆ นั้น มีการบัญญัติห้ามร่วมเพศกับภริยาในตอนกลางคืนด้วย ซึ่งบทบัญญัติดังกล่าวถูกยกเลิกด้วยอายะฮ์ในซูเราะฮ์เดียวกัน คือ

أَحَلَّ لَكُمْ لَيْلَةَ الصَّيَامِ الرَّفَثَ إِلَى نِسَائِكُمْ، هُنَّ لِبَاسٌ لَكُمْ وَأَنْتُمْ لِبَاسٌ لَهُنَّ

البقرة (من آية): 187

ความว่า “เป็นที่อนุมัติแก่พวกเจ้าในคำคืนของการถือศีลอดให้ทำการร่วมเพศกับภริยาของพวกเจ้าได้ เพราะพวกนางเป็น (ประหนึ่ง) อาภรณ์ของพวกเจ้า และพวกเจ้าก็เป็น (ประหนึ่ง) อาภรณ์ของพวกนาง”

อัลอะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 187

ค. การยกเลิกหุกมโดยมีการทดแทนที่เหมือนกัน เช่น การยกเลิกหะดีษที่สั่งให้ผืนหน้าไปยังบัยติลมักดิส ด้วยการให้ผืนหน้าไปยังบัยติลลาฮ์แทน ดังปรากฏในซูเราะฮ์อัลอะเกาะเราะฮ์ อายะฮ์ที่ 144 ที่กล่าวมาแล้ว การผืนหน้าไปยังบัยติลลาฮ์นั้น ไม่หนักไม่เบาไปกว่าการผืนหน้าไปยังบัยติลมักดิสแต่อย่างใด

ง. การยกเลิกหุกมโดยมีการทดแทนที่หนักกว่า เช่น ยกเลิกการลงโทษสตรีที่ผิดประเวณีจากการลงโทษด้วยการกักบริเวณให้อยู่เฉพาะในบ้าน มาเป็นการลงโทษด้วยการโบย 100 ครั้ง ดังปรากฏในซูเราะฮ์อันนิซาฮ์

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وَاللَّاتِي يَأْتِينَ الْفَاحِشَةَ مِنْ نِسَائِكُمْ فَاَسْتَشْهَدُوا عَلَيْهِنَّ اَرْبَعَةً مِنْكُمْ فَاَنْ شَهِدُوا فَاَمْسُكُوهُنَّ فِي الْبُيُوتِ حَتَّى يَتَوَفَّاهُنَّ الْمَوْتُ أَوْ يَجْعَلَ اللَّهُ لَهُنَّ سَبِيلًا
النساء : 15

ความว่า “และบรรดาสตรีที่ประพฤติกเล็ดลามก (มีชู้) จากบรรดาหญิง (ผู้เป็นภรรยา) ของพวกเจ้า พวกเจ้าก็จงหาพยานยืนยัน (พฤติกรรม) ของพวกนางมาจำนวนสี่คนในหมู่พวกเจ้า ซึ่งถ้าพวกเขาทั้งสี่นั้นเป็นพยาน (ว่านางคบชู้จริง) พวกเจ้าก็จงกักตัวพวกนางไว้ในบ้าน จนกว่าความตายจะเข้ามายังพวกนาง หรือจนกว่า อัลลอฮ์จะทรงเปิดทางให้แก่พวกนาง (ได้มีโอกาสดอกไปจากบ้าน)

อันนิซาฮ์ : 15

บทลงโทษนี้ประกาศใช้ในระยะแรก ต่อมาก็ให้เปลี่ยนเป็นเขียน 100 ครั้ง และเนรเทศ 1 ปี สำหรับสตรีที่ไม่เคยมีสามี และให้ขังด้วยก้อนหินจนตาย สำหรับหญิงที่เคยมีสามีมาแล้ว ด้วยอายะฮ์ต่อไปนี้

الزانية والزاني فاجلدوا كل واحد منهما مائة جلدة

النور (من آية) : 2

ความว่า "หญิงมีชู้และชายมีชู้ พวกเจ้าจงโบยแต่ละคนคนละหนึ่งร้อยครั้ง"

อันนุร ส่วนหนึ่งของ : 2

ส่วนที่เกี่ยวกับสตรีที่เคยสมรสมาแล้ว ถูกยกเลิกด้วยอายะฮ์การลงโทษหญิงชราและชายชราที่ถูกยกเลิกเฉพาะการอ่าน ตามที่ได้กล่าวมาแล้ว

นอกจากนี้ การยกเลิกนั้นอาจเป็นการยกเลิกบทบัญญัติที่กำหนดมาก่อนทั้งหมด เช่น การยกเลิกอัตรา 1 ปีของสตรีที่สามีเสียชีวิต โดยกำหนดอัตราใหม่เป็น 4 เดือน 10 วัน และอาจเป็นการยกเลิกบางส่วน เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

والذين يرمون المحصنات ثم لم يأتوا بأربعة شهداء فاجلدوهم
ثمانية جلدة

النور (من آية) : 4

ความว่า "และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาสตรีผู้บริสุทธิ์ว่าผิดประเวณี หลังจากนั้นพวกเขาก็ได้นำพยานสี่คนมายืนยัน พวกเจ้าจงโบยพวกเขาแปดสิบครั้ง"

อันนุร ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 4

อายะฮ์ดังกล่าวนี้บัญญัติว่า ผู้กล่าวหาผู้หญิงบริสุทธิ์ว่า ผิดประเวณี และไม่สามารถนำพยานสี่คนมายืนยันข้อกล่าวหาได้ ก็จะถูกลงโทษโดยการโบย 80 ครั้ง ไม่ว่าผู้กล่าวหาจะเป็นสามีหรือไม่ก็ตาม แต่เฉพาะบทบัญญัติเกี่ยวกับผู้กล่าวหาที่เป็นสามีนั้น ถูกยกเลิกด้วยอายะฮ์ ที่ว่า

والذين يرمون أزواجهم ولم يكن لهم شهود إلا أنفسهم،
فشهادة أحدهم أربع شهادات بالله إنه لمن الصادقين

النور : 6

ความว่า “และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาภรรยาของพวกเขาว่า ผิดประเวณี และพวกเขาไม่มีพยาน นอกจากตัวของพวกเขาเองเท่านั้น ก็ให้ การเป็นพยานคนหนึ่งของพวกเขาด้วยการให้คำสัตย์ปฏิญาณสี่ครั้ง ต่ออัลลอฮ์ว่า แท้จริงเขาเป็นผู้หนึ่งในบรรดาผู้ลี้จะ”

อันนุร : 6

กล่าวคือ สามที่กล่าวหาภรรยาของตนว่าผิดประเวณี และให้คำสัตย์ปฏิญาณยืนยัน ก็จะไม่ถูกลงโทษฐานกล่าวหาผู้อื่นว่า ผิดประเวณีอีกต่อไป¹⁴

2.2 สุนนะฮฺ (السنة)

ก. ความหมายของ “สุนนะฮฺ”

ความหมายของ “สุนนะฮฺ” ในทางภาษาคือ แนวทาง (الطريقة) หรือวิถีทาง (السيرة) ในทางวิชาการสุนนะฮฺ มีความหมายว่า สิ่งที่มาจากท่านนบี (คือลัทธิลุลอฮฺอะลยยะลัลลัม) หรือสิ่งที่ถูกพาดพิงไปยังท่านนบี (คือลห) (ما اضيف إلى النبي صلى الله عليه وسلم) ไม่ว่าจะเป็นวจนะ การประพฤติปฏิบัติ หรือการยอมรับของท่าน จากนิยามดังกล่าว อาจแบ่งประเภทของสุนนะฮฺเป็น 3 ประเภท คือ

1. สุนนะฮฺ ที่เป็นวจนะ ซึ่งก็มีมากมายที่ท่านนบีได้พูดชี้แจงบทบัญญัติต่างๆ ของอิสลามในโอกาสที่แตกต่างกัน เช่น

ท่านนบี(ศอลา) กล่าวเกี่ยวกับบทบัญญัติของน้ำทะเลว่า

هو الطهور ماؤه الحل ميتته

رواه الخمسة وصححه الترمذی

ความว่า “น้ำทะเลนั้น สะอาด และซากสัตว์ทะเลก็ทะเลาล(รับประทาน)”

รายงานโดย ผู้รายงานทั้งห้า และอัศดีรมิซียัดือว่าเศาะฮิฮ¹⁵

ท่านนบี(ศอลา) กล่าวว่า

من مات وهو يعلم انه لا اله الا الله دخل الجنة

رواه مسلم

¹⁴ ค็อดลาฟ B, หน้า 224-225

¹⁵ เป็นหะดีษเศาะฮิฮ. ดูอัลอัสมานี, 1 42-43

ความว่า “ผู้ใดก็ตามเสียชีวิต โดยที่เขาเชื่อว่า ไม่มีพระเจ้าที่แท้จริง เว้นแต่ อัลลอฮ์ เขาได้เข้าสวรรค์”

รายงานโดย มุสลิม

ท่านนบี กล่าวอีกว่า

سباب المؤمن فسوق، وقتاله كفر

متفق عليه

ความว่า “การด่ามุฮิน (ผู้ศรัทธา) นั้น ถือว่าเป็นการฝ่าฝืน และการสู้รบกับ มุฮินนั้น ถือว่าเป็นการปฏิเสธศรัทธา”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

2. สุนนะฮ์ ที่เป็นการกระทำ คือ การกระทำทุกอย่างของท่านนบี(คือลา) ไม่ว่าจะเป็นการอาบน้ำละหมาด การประกอบพิธีฮัจญ์ การละหมาด เป็นต้น สุนนะฮ์ประเภทนี้มีมากมาย เช่น ท่านหญิงอาอิชะฮ์ (เราะฎิยัลลอฮุ عنها) รายงานเกี่ยวกับการกระทำของท่านนบี (คือลา) ว่า

كان رسول الله صلى الله عليه وسلم يحب الغيامن في تنعله
وترجله وطهوره وفي شأنه كله

متفق عليه

ความว่า “ท่านสุลุลลอฮ์ (คือลัลลอฮุอะลัยฮิวะสัลลัม) ชอบเริ่ม ด้วยด้านขวาเสมอ ไม่ว่าจะเป็นการสวมรองเท้า การห่มม การทำความสะอาด ตลอดจนกิจการทุกอย่างของท่าน”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

3. สุนนะฮ์ ที่เป็นการยอมรับของท่านนบี คือการกระทำอย่างใดอย่างหนึ่งของเศาะฮาบะฮ์ทั้งต่อหน้าหรือลับหลังท่านโดยที่ท่านนบี(คือลา) ทราบการกระทำดังกล่าว (และท่านมิได้ปฏิเสธหรือห้ามปรามแต่อย่างใด) ก็ถือว่า ท่านนบี(คือลา) ยอมรับสิ่งนั้น และเป็นสุนนะฮ์อันเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอีกด้วย ทั้งนี้เพราะ หากการกระทำดังกล่าวผิดกับหลักการของอิสลามแล้ว ท่านก็จะไม่นิ่งเฉย แต่จะรีบปฏิเสธและห้ามปรามทันที

ดังเช่นกรณีที่มีเศาะฮาบะฮ์ สามท่านได้ตั้งใจจะกระทำการสิ่งที่ไม่สอดคล้องกับหลักการ โดยที่ท่านหนึ่ง ตั้งใจจะดำรงการละหมาดตลอดคืนตลอดชีวิต อีกท่านหนึ่ง ตั้งใจจะทำการถือศีลอดทุกวันตลอดชีวิต และอีกท่านหนึ่ง จะไม่ยอมสมรสตลอดชีวิต เพื่อจะได้ใช้เวลาทุกวินาทีในการทำอิบาดะฮ์หรือทำการเคารพภักดีต่ออัลลอฮ์ เมื่อท่านนบีได้ทราบความตั้งใจดังกล่าวของเศาะฮาบะฮ์ทั้งสาม ท่านก็รีบ

ห้ามปรามพร้อมกับกล่าวว่า

اما والله اني لأحشاكم الله واتقاكم له، لكني أصوم وأفطر،
واصلى وارقد واتزوج النساء، فمن رغب عن سنتي فليس مني.
متفق عليه

ความว่า "ขอสาบานต่ออัลลอฮ์ ที่จริงฉันเป็นผู้ที่มีความเกรงกลัวและยำเกรง
ต่ออัลลอฮ์มากที่สุดหมู่พวกท่าน แต่ฉันถือศีลอด และงดการ
ถือศีลอด ฉันละหมาดและนอนหลับ และฉันสมรสกับสตรี ดังนั้น
ผู้ใดก็ตาม ที่ไม่ชอบแนวทางของฉัน เขาก็มิใช่ประชาชาติของฉัน"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

ตัวอย่างของสุนนะฮ์ประเภทการยอมรับของท่านนบี (คือละฯ) เช่น มีรายงานว่า

ان صحابين خرجا في سفر، فحضرهما الصلاة ولم يجدا ماء فتيمما
وصليا، ثم وجدا الماء في الوقت، فأعاد أحدهما ولم يعد الآخر، فلما قصا
صلى الله عليه وسلم أقر كلا على ما فعل، فقال للذي لم أمرهما على النبي
يعد : أصبت السنة وأجزأتك صلاتك وقال للذي أعاد : لك الاجر مرتين.
رواه ابو داود والنسائي

ความว่า "มีเศาะฮาบะฮ์สองท่านได้ออกเดินทาง เมื่อถึงกำหนดเวลาละหมาด
ทั้งสองไม่พบน้ำ ดังนั้น ทั้งสองจึงได้ทำการตะยัมมูม (แทนการ
อาบน้ำละหมาด) และทั้งสองก็ได้ละหมาด หลังจากนั้นทั้งสอง
ได้พบน้ำในขณะที่เวลาละหมาดยังคงมีอยู่ ท่านหนึ่งจึงได้ทำการ
ละหมาดใหม่/อีกท่านหนึ่ง ไม่ได้ทำการละหมาดใหม่ เมื่อทั้งสอง
ได้เล่าเรื่องที่เกิดขึ้นกับทั้งสองแก่ท่านนบี ท่านนบี ก็ยอมรับการกระทำ
ของทั้งสอง ทั้งยังได้กล่าวแก่เศาะฮาบียัฮ์ผู้ที่ได้ทำการละหมาดใหม่
ว่า ท่านทำถูกต้องตามสุนนะฮ์และการละหมาดของท่านนั้นเพียงพอ
แล้วสำหรับท่าน และท่านได้กล่าวแก่ผู้ที่ได้ทำการละหมาดใหม่ว่า
ท่านได้รับผลบุญสองครั้ง"

รายงานโดย อิบุนดาอูดและอันนะซาอี¹⁶

¹⁶ เป็นหะดีษเศาะฮิฮ์ ดูฮิซเซกาณียะ มุฮัมมัด บิน อาลี บิน มุฮัมมัด ฆะรอษะฮ์ มุคตะฟา
อัลบะนียะ อัลหะดะษียะ 1 : 311-312

ในยุคแรกนั้น สุนนะฮ์หมายถึง แนวทางที่ถือปฏิบัติในสมัยของท่านนบี สำหรับหะดีษนั้นใช้สำหรับเรียกวาจนะของท่านนบี แต่ในระยะหลังๆ ทั้งสองคำนี้ใช้ในความหมายเดียวกัน ดังนั้น สุนนะฮ์ก็คือหะดีษตามความหมายที่ได้กล่าวมานั่นเอง¹⁷

ข. สุนนะฮ์กับการเป็นแหล่งที่มาของทุกม

บรรดานักกฎหมายอิสลามมีความเห็นสอดคล้องกันว่า สุนนะฮ์เป็นแหล่งที่มาของทุกมหรือบทบัญญัติของกฎหมายอิสลามรองจากอัลกุรอาน ทั้งนี้เพราะ สุนนะฮ์นั้นถือว่าเป็นวะฮยูเช่นเดียวกับอัลกุรอาน ดังที่อัลลอฮ์ ตรัสไว้ว่า

وما ينطق عن الهوى ان هو الا وحي يوحى

النجم : 3-4

ความว่า "และเขา (มุฮัมมัด) จะไม่พูดด้วยอารมณ์ หากแต่เป็นวะฮยูที่ถูกประทานลงมา"

อันนัจญ์มิ : 3-4

นอกจากนี้ ยังมีหลักฐานอีกมากมาย ทั้งจากอัลกุรอานและหะดีษ ที่แสดงถึงความจำเป็นในการปฏิบัติตามสุนนะฮ์ ทั้งนี้นอกเหนือจากเหตุผลจากการกระทำของบรรดาเศาะฮาบะฮ์ และความจำเป็นในทางปฏิบัติอีกด้วย

1. หลักฐานจากอัลกุรอานที่แสดงว่า สุนนะฮ์เป็นแหล่งที่มาของทุกมมี เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وما آتاكم الرسول فخذوه، وما نهاكم عنه فانتهوا

الحشر (من آية) : 7

ความว่า "และสิ่งใดที่รَسُولได้นำมายังพวกเจ้า พวกเจ้าจงปฏิบัติตามเถิด และสิ่งใดที่ท่านได้ห้ามพวกเจ้า พวกเจ้าก็จงยุติเถิด"

อัลหัชรี ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 7

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

فلا وربك لا يؤمنون حتى يحكموك فيما شجر بينهم ثم لا

يجدوا في أنفسهم حرجا مما قضيت ويسلموا تسليما

النساء : 65

¹⁷ อัสซักรอก. มุศเตาะฟา 1967-1968 المدخل الفقهي العام พิมพ์ครั้งที่ 9 คามัสกัน ส อติฟาร์ฮ์ อัลอะดะบ 1 63

ความว่า "ขอสาบานด้วยพระผู้อภิบาลของเจ้าว่า พวกเขาจะยังไม่มีศรัทธา (อิมาน) จนกว่าพวกเขาจะถือเอาเจ้า(มุฮัมมัด) เป็นผู้ตัดสินในสิ่งที่พวกเขามีความขัดแย้งกัน หลังจากนั้น พวกเขาจะไม่พบว่ามีความรู้สึกคับข้องใจใดๆในตัวของพวกเขา ต่อสิ่งที่เจ้าได้ตัดสินไปและพวกเขายอมรับโดยคุณ" "

อันนิชาฮ์ : 65

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

فليحذر الذين يخالفون عن امره أن تصيبهم فتنه أو يصيبهم
عذاب اليم
النور (من اية) : 63

ความว่า "ดังนั้น จงระมัดระวังเกิด บรรดาผู้ซึ่งฝ่าฝืนคำสั่งของเขา (นบี) นั้น เหตุวิฤตติจะต้องประสบแก่พวกเขา หรือมีฉะนั้นการลงโทษอันเจ็บแสบจะประสบแก่พวกเขา"

อันนุร ส่วนหนึ่งของ : 63

ทั้งสามอายะฮ์ที่กล่าวมานั้น มีความหมายที่ชัดเจนว่ามุสลิมทุกคนจะต้องปฏิบัติตามสุนนะฮ์ของท่านนบี นอกจากนี้ยังมีอายะฮ์อีกมากมายที่มีลักษณะเช่นนี้ คือ การสั่งให้ปฏิบัติตามสุนนะฮ์ของท่าน นบี และให้ละเว้นจากสิ่งที่ท่านได้ห้ามไว้

2 หลักฐานจากหะดีษที่แสดงว่า สุนนะฮ์เป็นแหล่งที่มาของหุกมมี เช่น
มีรายงานว่า

قال رسول الله صلى الله عليه وسلم : ألا إني أوتيت القرآن ومثله معه ، ألا يوشك رجل شبعان على أريكه يقول : عليكم بهذا القرآن، فما وجدتم فيه من حلال فأحلوه، وما وجدتم فيه من حرام فحرموه، ألا وإن ما حرم رسول الله كما حرم الله.
رواه ابو داود وابن ماجه

ความว่า "ท่านรَسُولุลลอฮ์ได้กล่าวว่า ฟังทราบเถิดว่า แท้จริง ฉันได้รับอัลกุรอานและสิ่งที่เหมือนอัลกุรอานมาพร้อมกัน ฟังทราบเถิดว่า สักวันหนึ่งข้างหน้าจะมีชายอิมหม์ที่มันอยู่บนเตียงตั้ง กล่าวว่ "พวกเจ้าจงยึดในอัลกุรอานเถิด สิ่งใดที่พวกเจ้าพบว่า หะลาในอัลกุรอาน พวกเจ้าจงถือว่าหะลา (อนุมัติ) และสิ่งใดที่พวกเจ้า

พบว่าหะรอม (ต้องห้าม) พวกเจ้าจงถือว่ามันเป็นสิ่งต้องห้าม"
 หิงทราบเถิดว่า แท้จริงสิ่งที่สุลุลลอฮ์ห้าม ก็เหมือนกับสิ่งที่
 อัลลอฮ์ทรงห้าม"

รายงานโดย อับดุลวาฏฏะและอิบนุมาญะฮ์¹⁸

มีรายงานอีกว่า

قال رسول الله صلى الله عليه وسلم : تركت فيكم أمرين
 لن تضلوا ما عنسكنم هما، كتاب الله وسنة رسوله
 رواه مالك مرسلًا

ความว่า "ท่านรสุลุลลอฮ์ (คือลัลลอฮ์อะลัยฮิอะสَّلَام) ได้กล่าวว่า "ฉัน
 ได้ทิ้งสองสิ่งไว้สำหรับพวกเจ้า ซึ่งพวกเจ้าจะไม่หลงทางเป็นอันขาด
 ตราบใดที่พวกเจ้ายึดสองสิ่งดังกล่าวไว้ นั่นคือ คัมภีร์ของอัลลอฮ์
และสุนนะฮ์ของพระองค์"

รายงานโดย มาลิก เป็นหะดีษมุรซัล¹⁹

3 มติเอกฉันท์ของบรรดาเศาะฮาบะฮ์ที่เห็นว่าสุนนะฮ์นั้น เป็นแหล่งที่มาของหุกมที่จะต้องปฏิบัติ
 ตาม ซึ่งเห็นได้ชัดจากการกระทำของพวกเขากายหลังที่ท่านรสุลได้เสียชีวิต กล่าวคือ เมื่อมีปัญหาทาง
 กฎหมายเกิดขึ้น บรรดาเศาะฮาบะฮ์ก็จะพยายามหาหุกมจากอัลกุรอาน หากไม่ปรากฏหุกมใน
 อัลกุรอานก็จะพยายามหาหุกมจากสุนนะฮ์ของท่านนบี

4. หลักฐานจาก(เหตุผลทั่วไป) กล่าวคือมีคำสั่งในอัลกุรอานมากมายที่มีความหมายไม่ชัดเจนหรือไม่
 ไม่มีการระบุรายละเอียด จึงไม่สามารถปฏิบัติตามได้ หากไม่มีสุนนะฮ์มาขยายความหมาย

ดังเช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وأقيموا الصلاة وآتوا الزكاة

البقرة(من آية) : 43

ความว่า "และพวกเจ้าจงดำรงการละหมาดและจงจ่ายซะกาตเถิด"

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 43

¹⁸ เป็นหะดีษเศาะฮิฮ์

¹⁹ มีหะดีษที่สนับสนุนหะดีษนี้ รายงานโดยอัลอะหิมเป็นสายรายงานที่หะสัน

อายะฮ์ดังกล่าว มิได้ระบุวิธีการละหมาดว่าเป็นอย่างไร ดังนั้น จึงจำเป็นต้องอาศัยการกระทำของท่านนบี ว่าท่านได้ละหมาดอย่างไร ในเรื่องนี้ ท่านก็ได้กล่าวไว้มีความว่า "พวกท่านจงละหมาดดังที่พวกท่านเห็นฉันละหมาด" การจ่ายชะกาฮ์ก็เช่นเดียวกัน อายะฮ์ดังกล่าวมิได้ระบุว่า ทรัพย์สินประเภทใดบ้างที่ต้องจ่ายชะกาฮ์ ต้องจ่ายเท่าไร และมีเงื่อนไขอะไรบ้าง ดังนั้น เราจึงจำเป็นต้องอาศัยสุนนะฮ์เพื่อที่จะได้ปฏิบัติตามคำสั่งของอัลลอฮ์อย่างถูกต้อง

อย่างไรก็ตาม แม้จะมีผู้แหวกแนวดังกล่าวในประวัติศาสตร์อิสลามเป็นระยะๆ คือ จะปฏิเสธการใช้หะดีษ อีกทั้งเรียกร้องให้เลิกการใช้หะดีษด้วย เริ่มตั้งแต่สมัยของอิมามฮาฟิซียจนถึงปัจจุบัน โดยมีเหตุผลที่ซ้ำๆ กัน แต่มีเบื้องหลังที่แตกต่างกัน และทุกครั้งที่เกิดเหตุการณ์เช่นนี้ ก็จะได้รับคำตอบโต้ทันทีอย่างพร้อมเพรียงกันจากบรรดานักปราชญ์มุสลิม²⁰

ค. ความสัมพันธ์ระหว่างอัลกุรอานกับสุนนะฮ์

ความสัมพันธ์ระหว่างอัลกุรอานกับสุนนะฮ์มีดังต่อไปนี้²¹

1. สุนนะฮ์ จะยืนยันบทบัญญัติที่ได้กล่าวไว้ในอัลกุรอาน เช่นท่านนบี(ศ็อลฯ) กล่าวว่า

لا يحل مال امرئ مسلم الا بطيب من نفسه

رواه الدارقطني واحمد

ความว่า "ทรัพย์สินของมุสลิมนั้น ไม่เป็นที่อนุมัติ (หะลาละ) เว้นแต่ด้วย
ความพึงพอใจของเขา"

รายงานโดย อัลดารุญญีย์และอะหมัด²²

หะดีษนี้เป็นการยืนยันคำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

يا أيها الذين آمنوا لا تأكلوا أموالكم بينكم بالباطل إلا أن

تكون تجارة عن تراض منكم

النساء(من آية) : 29

ความว่า "โอ้ บรรดาผู้ศรัทธาทั้งหลาย พวกเจ้าจงอย่ากินทรัพย์สินของพวกเจ้าในระหว่างพวกเจ้าด้วยกันโดยไม่ชอบธรรม เว้นแต่เป็นการค้าขายที่เกิดจากการยินยอมกันระหว่างพวกเจ้า"

อันนิซาร์ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 29

²⁰ ดู อัลฮิยาอียฺ มุศเตาะฟา 1985 السنة ومكاتها في التشريع الاسلامي พิมพ์ครั้งที่ 4 เบรุต อัลมาดะบูลอิสลามีย หน้า 143-166

²¹ ค็อดลาฟ A หน้า 39-40

²² หะดีษเศาะฮีหฺ ดู อัลอัลบานียฺ 5 : 279

2. สุนนะฮ์ จะอธิบายหรือให้ความชัดเจนต่อบทบัญญัติที่อัลกุรอานได้กำหนดไว้ เช่น วิธีการละหมาด การจ่ายซะกาตและอื่นๆ ที่อัลกุรอานมีคำสั่งเพียงสั้นๆ เช่น อัลลอฮ์ตรัสว่า

وَأَقِمُوا الصَّلَاةَ وَآتُوا الزَّكَاةَ

البقرة (من آية) : 43

ความว่า “และพวกเจ้าจงดำรงการละหมาดและจงจ่ายซะกาต”

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 43

ท่านนบีคือละ ก็ได้อธิบายวิธีการละหมาด และการจ่ายซะกาต ท่านได้อธิบายวิธีการละหมาดว่า

صلوا كما رأيتموني أصلي

رواه البخاري

ความว่า “พวกท่านจงละหมาด ดังที่พวกท่านเห็นฉันละหมาด”

รายงานโดย บุคอรี

3. สุนนะฮ์จะกำหนดทุกมซึ่งอัลกุรอานมิได้กล่าวถึงเลย เช่น การจ่ายซะกาตฟิฏเราะฮ์ และการห้ามรับประทานเนื้อลา เป็นต้น ดังปรากฏในหะดีษต่อไปนี้

ในการกำหนดซะกาตฟิฏเราะฮ์ มีรายงานว่า

فرض رسول الله صلى الله عليه وسلم زكاة الفطر من رمضان

صاعا من تمر أو صاعا من شعير، على العبد والحر والذكر

والانثى والصغير والكبير من المسلم

رواه الجماعة

ความว่า “ท่านรَسُولุลลอฮ์ได้กำหนดซะกาตฟิฏเราะฮ์ อันเนื่องจากเดือนเราะมะฎอน จำนวนหนึ่งศอก (มาตราวงประมาณสี่ลิตร) จากผลอินทผลัมหรือหนึ่งศอกจากข้าวสาลี เป็นข้อบังคับสำหรับผู้ที่เป็นทาส ไท ชาย หญิง เด็กเล็กและผู้ใหญ่ที่เป็นมุสลิม

รายงานโดย ญะมาอะฮ์^๓

สำหรับการห้ามรับประทานเนื้อลานั้นมีรายงานว่า

^๓ หมายถึง รายงานโดย บุคอรี มุสลิม อะหมัด อบูดาวูด อัลติรมิซีย์ อันนะซาอีและอินนูมาอะฮ์

فهي رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم خير عن لحوم
الحمر الاهلية وأذن في لحوم الخيل

متفق عليه

ความว่า "ท่านรซูลุลลอฮ์ คือลัลลลอฮ์อะลัยฮิอะสสลัม ได้ห้ามรับประทาน
เนื้อลาในวันสงครามคือยบัยร และท่านได้อนุญาตให้รับประทาน
เนื้อม้า"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

นอกจากนั้น การห้ามผู้ชายสวมใส่ผ้าไหม ทองคำและอื่นๆ นั้น ก็ถูกบัญญัติด้วยตัวของหะดีษ
ทั้งสิ้น อิมามชาฟีอีก็กล่าวเกี่ยวกับเรื่องนี้ว่า "ฉันไม่ทราบเลยว่า ในบรรดาปราชญ์มีผู้ที่ไม่เห็นด้วยว่า
สุนนะฮ์ของท่านนบี (คือลา) มี 3 ลักษณะ โดยพวกเขามีความเห็นสอดคล้องกันสองลักษณะ สอง
ลักษณะที่พวกเขามีความเห็นสอดคล้องกันคือ ลักษณะแรก คือสิ่งที่อัลลอฮ์ได้ทรงประทานลงมาเป็นด้วยบท
ของอัลกุรอานโดยท่านรซูลได้ชี้แจงเช่นเดียวกับที่อัลลอฮ์ได้กำหนดเป็นด้วยบทในอัลกุรอานอีกลักษณะ
หนึ่ง เป็นสิ่งที่อัลลอฮ์ได้ทรงประทานอย่างสังเขป ท่านนบี(คือลา)จึงได้ชี้แจงเจตนาของอัลลอฮ์ สอง
ลักษณะนี้ พวกเขาไม่มีความขัดแย้งกันเลย

ลักษณะที่สามเป็นสิ่งที่ท่านนบีได้กำหนดทุกมในสิ่งที่ไม่มีด้วยบทของอัลกุรอานเลย"²⁴

ง. ประเภทของสุนนะฮ์หรือหะดีษ

สุนนะฮ์ซึ่งหมายถึงคำพูด การกระทำและการยอมรับของท่านนบี (คือลา) นั้น ยังไม่มีการบันทึก
อย่างเป็นทางการและเป็นระบบในสมัยของท่านนบีและสมัยเศาะฮาบะฮ์ ผลิตจากอัลกุรอานที่มีการบันทึก
อย่างเป็นทางการ เป็นระบบ ในช่วงที่ท่านนบียังมีชีวิตอยู่ สุนนะฮ์จะเริ่มมีการบันทึกเมื่อศตวรรษแรกของฮิจญ์เราะฮ์
ศักราชได้ผ่านพ้นไปแล้ว ในยุคแรกนั้นเศาะฮาบะฮ์จะรับสุนนะฮ์จากท่านนบีโดยตรง หรือจาก
เศาะฮาบะฮ์ด้วยกัน จึงไม่มีปัญหาในเรื่องความถูกต้องของการรายงาน²⁵ ในเวลาต่อมา มีการสร้างหะดีษ
ปลอมขึ้นเพื่อเหตุผลทางการเมือง ซึ่งเริ่มเกิดขึ้นหลังปี ฮ.ศ. 41 โดยเหตุนี้ เศาะฮาบะฮ์จึงเริ่มมี
ความระมัดระวังในการรับและรายงานหะดีษ พวกเขาจะรับเฉพาะสุนนะฮ์ที่รายงานโดยบุคคลที่
เชื่อถือได้เท่านั้น เมื่อระยะเวลาห่างจากสมัยของท่านนบี การระมัดระวังยิ่งมีมากขึ้น จนในที่สุด
ก็ได้มีการกำหนดกฎเกณฑ์ คุณสมบัติและเงื่อนไขของผู้รายงาน ตลอดจนมีการกำหนดลักษณะของ
สุนนะฮ์ที่ใช้เป็นหลักฐานได้ และสุนนะฮ์ที่ใช้เป็นหลักฐานไม่ได้ และมีการจำแนกประเภทต่างๆ ของ

²⁴ คู่อรรถาธิบาย, มุฮัมมัด บิน ฮิคริม 1979 الرسالة ไคโร มักตะบะฮ์ศาว์ตุศศอฮ หน้า 91-92

²⁵ คู่อรรถาธิบาย, หน้า 103-107

สุนนะฮ์ตามคุณสมบัติของผู้รายงานและสายรายงาน

ในเบื้องต้น หากเราคำนึงถึงจำนวนของผู้รายงาน สุนนะฮ์หรือหะดีษจะแบ่งเป็น 2 ประเภท คือ

1. หะดีษมุตะวาติร

หะดีษ “มุตะวาติร” (الحدیث المتواتر) คือ หะดีษที่รายงานโดยผู้รายงานจำนวนมาก ซึ่งโดยปกติแล้วจำนวนผู้รายงานดังกล่าวนี้ไม่อาจตกลงกันเพื่อรายงานเท็จได้ ตามคำนิยามของหะดีษมุตะวาติรดังกล่าวนี้ เราพอที่จะสรุปเงื่อนไขของหะดีษมุตะวาติรได้ดังต่อไปนี้

ก. มีผู้รายงานเป็นจำนวนมาก

ข. จำนวนดังกล่าวนี้ จะต้องมิในทุกระดับชั้นของสายรายงาน จนมีการบันทึกหะดีษนั้นๆ

ค. ตามปกติแล้ว ผู้รายงานจำนวนดังกล่าวนี้ไม่อาจตกลงกันเพื่อรายงานเท็จได้

ง. ผู้รายงานหะดีษแต่ละราย จะต้องรับหะดีษโดยประสาทสัมผัส เช่น ได้ยิน ได้เห็น เป็นต้น²⁶

หะดีษมุตะวาติรมีจำนวนน้อยมากหากเปรียบเทียบกับหะดีษอาหาค ตัวอย่างของหะดีษมุตะวาติร เช่น ท่านนบี ได้กล่าวว่า

من كذب على متعمداً فليتبوأ مقعده من النار

رواه البخاري ومسلم

ความว่า “ผู้ใดก็ตามที่จงใจรายงานเท็จจากฉัน เขาจงเตรียมที่อยู่ไว้ในนรก”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

หะดีษนี้ รายงานโดยเศาะฮาบะฮ์มากกว่าเจ็ดสิบท่าน และชนรุ่นหลังที่รายงานหะดีษนี้มีมากกว่าจำนวนของผู้รายงานระดับเศาะฮาบะฮ์

2. หะดีษอาหาค

“หะดีษ อาหาค” (حدیث الاحاد) คือ หะดีษที่ขาดเงื่อนไขข้อใดข้อหนึ่งของหะดีษมุตะวาติร ซึ่งแบ่งตามจำนวนผู้รายงานเป็น 3 ประเภท คือ²⁷

ก) “หะดีษ มัซฮูร” (الحدیث المشهور) คือ หะดีษที่มีผู้รายงานในแต่ละระดับชั้นตั้งแต่สามคนขึ้นไป แต่ไม่ถึงชั้นมุตะวาติร

ข) “หะดีษ อะซีซ” (الحدیث العزیز) คือ หะดีษที่มีผู้รายงานในแต่ละระดับชั้นไม่น้อยกว่าสองคน

²⁶ อัญญะฮฺฮาน มะฆูต 1981 ศึกษานุกรม ศึกษานุกรม ศึกษานุกรม หน้า 18-19

²⁷ อัญญะฮฺฮาน หน้า 21-27

ค) “หะดีษ เมาะริบ” (الحديث الغريب) คือ หะดีษที่มีผู้รายงานเพียงคนเดียว แม้ในบางระดับชั้นก็ตาม

จ. หะดีษอาหาคติใช้ได้

หะดีษที่ใช้ได้ หมายถึง หะดีษที่ใช้เป็นหลักฐานในการกำหนดบทบัญญัติทางกฎหมายอิสลามได้ หะดีษที่ใช้ได้มี 2 ประเภท คือ

1. “หะดีษเศาะฮีหฺ” (الحديث الصحيح) คือ หะดีษที่มีสายรายงานติดต่อกันอย่างต่อเนื่อง นับตั้งแต่ต้นสายจนถึงปลายสาย โดยผู้รายงานที่มีคุณสมบัติเป็นอัลด²⁸ รักษาการรายงานด้วยดี ไม่มีความแปลกแยก (الشذوذ) และไม่มี อิลละฮฺ (العلل)

จากคำนิยามดังกล่าว หะดีษเศาะฮีหฺจะต้องสมบูรณ์ด้วยเงื่อนไขดังต่อไปนี้²⁹

ก. มีสายรายงานที่ติดต่อกัน คือผู้รายงานทุกคนจะต้องรับหะดีษจากผู้ที่อยู่ในลำดับชั้นที่สูงกว่า จนถึงปลายสาย คือ ท่านนบี (คือลัลลลอฮุอะลัยฮิอะสสลาม)

ข. ผู้รายงานทุกคนต้องเป็นอัลด คือ เป็นมุสลิมที่บรรลุนิติภาวะแล้ว มีสติสัมปชัญญะ ไม่เป็นฟาลิฮ (กระทำบาปใหญ่ แม้ครั้งเดียวหรือกระทำบาปเล็กเป็นอาจิบ) และไม่กระทำในสิ่งที่มีผลกระทบตอศักด็ศรีของตนเอง

ค. ผู้รายงานทุกคนจะต้องเป็นผู้รักษาการรายงานด้วยการท่องจำอย่างแม่นยำ หรือนบันทึกลงในสมุดอย่างถูกต้อง

ง. ไม่มีความแปลกแยก (الشذوذ) หะดีษที่มีลักษณะแปลกแยก คือ หะดีษที่รายงานโดยผู้ที่เชื่อถือได้ แต่ขัดกับหะดีษที่รายงานโดยผู้ที่เชื่อถือได้มากกว่า เพราะความจำดีกว่า หรือมีจำนวนมากกว่า

จ. ไม่มีอิลละฮฺ (العلل) หะดีษที่มีอิลละฮฺเรียกว่า หะดีษมะอูลูล (الحديث المعلوم) คือหะดีษที่มีความบกพร่องอันซ่อนเร้น ที่ส่งผลกระทบต่อความเป็นหะดีษเศาะฮีหฺ แม้จะปรากฏแก่บุคคลทั่วไปว่าเป็นหะดีษที่ปราศจากลักษณะดังกล่าวก็ตาม

ผู้ที่สามารถจะชี้ว่าหะดีษหนึ่งๆ มีลักษณะดังกล่าวได้ ต้องเป็นผู้รู้เกี่ยวกับหะดีษอย่างแตกฉานและมีความเชี่ยวชาญเรื่องต่างๆ ของหะดีษเป็นอย่างดี

หนังสือที่รวบรวมหะดีษเศาะฮีหฺ

หนังสือที่รวบรวมหะดีษเศาะฮีหฺล้วนๆ เป็นเล่มแรก คือ เศาะฮีหฺอัลบุคอรี (صحيح البخاري) และเศาะฮีหฺมุสลิม (صحيح مسلم) โดยที่เศาะฮีหฺอัลบุคอรีอยู่ในลำดับแรก แต่มิได้หมายความว่า

²⁸ อัลดคือ มุสลิมที่บรรลุนิติภาวะแล้ว มีสติสัมปชัญญะ ไม่เป็นฟาลิฮ (ไม่ทำบาปหนักแม้แต่ครั้งเดียว หรือบาปเล็กเป็นอาจิบ) และไม่กระทำสิ่งที่ทำให้มีผลกระทบตอศักด็ศรีของตัวเอง

²⁹ อ้างแล้ว, หน้า 33-34

หะดีษเศาะฮิหฺนั้นจะถูกรวบรวมอยู่เฉพาะในหนังสือทั้งสองเล่มนี้เท่านั้น ยังมีหะดีษเศาะฮิหฺอีกมากมาย ซึ่งกระจัดกระจายอยู่ในหนังสือเล่มอื่นๆ เช่น สุนันทั้งสี่ (السنن الاربعه) ซึ่งมีสุนันอัลดิมิซียฺสุนันอบิดาวูด สุนันอันนะซาอียฺ และสุนันอินนิมาญะฮฺ เป็นต้น³⁰

2. "หะดีษหะสัน" (الحديث الحسن) คือ หะดีษที่มีลักษณะเหมือนหะดีษเศาะฮิหฺทุกประการ ยกเว้น เรื่องการรักษาการรายงานของผู้รายงานที่มีสมรรถภาพน้อยกว่าผู้รายงานหะดีษเศาะฮิหฺเท่านั้น³¹

หะดีษหะสัน เป็นหะดีษที่ใช้เป็นหลักฐานในการกำหนดกฎหมาย หรือบทบัญญัติทางกฎหมายอิสลามได้ เช่นเดียวกับหะดีษเศาะฮิหฺ

หนังสือที่คาดว่าจะมีหะดีษหะสัน

หนังสือที่มีหะดีษหะสันมีดังต่อไปนี้³²

1. สุนันอบิดาวูด (سنن أبي داود) อบิดาวูดซึ่งเป็นผู้บันทึก ได้กล่าวในจดหมายที่ท่านได้ส่งไปยังชาวมักกะฮฺว่า ท่านได้บันทึกหะดีษต่างๆ ไว้ในหนังสือของท่านเฉพาะที่เป็นหะดีษเศาะฮิหฺหรือหะดีษที่มีความคล้ายคลึงหรือใกล้เคียงกับหะดีษเศาะฮิหฺ หะดีษที่อ่อนमत่านก็ได้ชี้แจงไว้ และหะดีษที่ท่านมิได้ตั้งข้อสังเกตก็เป็นหะดีษที่ใช้ได้ ดังนั้น ทุกหะดีษที่มีในสุนันอบิดาวูด และหะดีษที่อบิดาวูดและนักวิชาการท่านอื่นไม่ได้ตั้งข้อสังเกตว่าเป็นหะดีษเศาะฮิหฺนั้น ในทัศนะของอบิดาวูดก็จัดอยู่ในประเภทหะดีษหะสันทั้งสิ้น

2. สุนันอัลดิมิซียฺ (سنن الترمذي) หนังสือเล่มนี้ ส่วนมากประกอบด้วยหะดีษหะสัน

3. สุนันอัลดะเราะกุนียฺ (سنن الدارقطني) ผู้รวบรวมได้ระบุอย่างชัดเจนว่า เป็นหะดีษหะสัน

อย่างไรก็ตาม หนังสือที่รวบรวมหะดีษดังกล่าวอาจมีหะดีษประเภทอื่นๆ ปะปนอยู่ด้วย เช่น หะดีษเศาะฮิหฺ และหะดีษฎะอีฟ

ด. หะดีษอาหาคที่ใช้ไม่ได้

หะดีษที่ใช้ไม่ได้นั้น มีรายละเอียดของสาเหตุมากมาย ซึ่งมาจากสาเหตุหลักเพียง 2 ประการ คือ

1. สายรายงานขาด

2. ความบกพร่องของผู้รายงานในเรื่องความจำ หรือความน่าเชื่อถือ³³

³⁰ อัลญะมาฮฺอาน. หน้า 36-37

³¹ อังแล้ว หน้า 44

³² อังแล้ว หน้า 48-49

³³ อังแล้ว หน้า 61

หะดีษที่ใช้ไม่ได้นั้นจะเรียกโดยทั่วไปว่า "หะดีษฎาะอียฟ" (حديث ضعيف) ในบรรดาหะดีษที่ขาดสายรายงานนั้น จะมีหะดีษประเภทหนึ่งเรียกว่า "หะดีษมุรสล" (الحديث المرسل) ซึ่งโดยหลักการแล้วถือว่า เป็นหะดีษที่ใช้ไม่ได้ เพราะสายรายงานขาด แต่บรรดาปราชญ์มีทัศนะที่ขัดแย้งกัน จึงจำเป็นจะต้องศึกษาหะดีษมุรสลและทัศนะของบรรดาปราชญ์เกี่ยวกับหะดีษมุรสลต่อไป

หะดีษมุรสล คือ หะดีษที่สายรายงานขาดตอนปลายหลังตาบียี หรือหะดีษที่รายงานโดยตาบียีจากท่านนบี(คือลา) เพราะตาบียีเป็นผู้ที่ไม่เคยพบเห็นท่านนบี ดังนั้น หะดีษที่ตาบียีรายงานนั้นจะต้องรายงานมาจากเศาะฮาบี หรือตาบียีอาจจะรับหะดีษนั้นจากผู้อื่นที่ไม่ใช่เศาะฮาบะฮ์อีกทอดหนึ่งก็ได้^{๓๙}

ตัวอย่างเช่น มุสลิมรายงานว่า

حدثني محمد بن رافع ثنا حنين ثنا الليث عن عقيل عن ابن شهاب عن سعيد بن المسيب أن رسول الله صلى الله عليه وسلم غي عن المزبنة رواه مسلم

ความว่า "มุหัมมัดบิรอฟิอุ ได้รายงานให้ฉัน หุญัยนได้รายงานให้เรา อัลลัษษได้รายงานให้เราจากอุกัยล จากอิบนุอิหฺทาบ จากสะอิด อิบนุอัลมุสัยยิบ ว่าท่านรَسُولุลลอฮ์ คือลัลลลอฮุอะลลียะฮ์วะสัลลัม ได้ห้ามการซื้อค้าขาย "มุซาบะนะฮ์" (คือการแลกเปลี่ยนทาสบนต้นกับอินทผลัมแห้งโดยการตวง)

รายงานโดย มุสลิม

สะอิดอิบนุอัลมุสัยยิบ เป็นตาบียี ได้รายงานหะดีษดังกล่าวนี้จากท่านนบี โดยมีได้ระบุผู้รายงานระดับเศาะฮาบี เป็นที่แน่นอนว่า ท่านได้ตัดผู้รายงานที่เป็นเศาะฮาบีออก และอาจเป็นไปได้ที่ท่านได้ตัดผู้รายงานระดับตาบียีด้วย หากมั่นใจว่า ผู้รายงานที่ถูกตัดออกนั้นเป็นเศาะฮาบีเท่านั้น ก็ไม่มีปัญหา เพราะเศาะฮาบะฮ์ทุกคนเชื่อถือได้โดยไม่มีข้อสงสัย แต่ที่ทำให้หะดีษมุรสลมีปัญหา ก็เพราะมีความเป็นไปได้ที่ผู้รายงานที่ถูกตัดออกนั้นอาจมีผู้รายงานระดับตาบียีรวมอยู่ด้วย

ฐานะของหะดีษมุรสล

ตามหลักการแล้ว หะดีษที่สายรายงานขาดถือว่า เป็นหะดีษฎาะอียฟ แต่สำหรับหะดีษมุรสล แม้จะมีลักษณะดังกล่าวก็ตาม แต่บรรดาปราชญ์มุสลิมมีความคิดเห็นที่แตกต่างกันเป็นสามทัศนะ

^{๓๙} อัญญะฮฺอาน หน้า 70

ดังต่อไปนี้³⁵

1. เป็นหะดีษฎะอ์ฟที่ใช้ไม่ได้ เป็นความเห็นของปราชญ์สาขาวิชาหะดีษส่วนใหญ่ โดยให้เหตุผลว่า ผู้รายงานที่ถูกตัดออกนั้น ไม่สามารถที่จะรู้ได้ว่ามีคุณสมบัติอย่างไร

2. เป็นหะดีษเศาะอ์ฟที่ใช้เป็นหลักฐานได้ เป็นความเห็นของอิมามอะบูหะนีฟะฮ์ อิมามมาลิก และอิมามอะหมัดอิบน์ฮัมบัล โดยให้เหตุผลว่า ผู้รายงานที่เป็นตาบิอียีคังไม่กล้าตัดผู้รายงานออกไป เว้นแต่ ผู้ที่ถูกตัดออกนั้นเป็นบุคคลที่เชื่อถือได้

3. เป็นหะดีษที่ใช้เป็นหลักฐานได้ หากมีเงื่อนไขตามที่กำหนดไว้ เป็นทัศนะของอิมามชาฟีอียฺ ซึ่งเงื่อนไขในการยอมรับหะดีษมุรลัลตามทัศนะของอิมามชาฟีอียฺมีดังนี้ คือ

1) เป็นหะดีษที่รายงานโดยตาบิอียฺอาวุโส

2) เมื่อตาบิอียฺผู้รายงานหะดีษมุรลัลกล่าวถึงชื่อผู้รายงานในหะดีษอื่นๆ จะเป็นผู้ที่ไว้ใจได้

3) เมื่อรายงานหะดีษเดียวกันกับผู้รายงานที่เชื่อถือได้ หะดีษของเขาจะไม่ขัดกับหะดีษที่รายงาน โดยผู้รายงานที่เชื่อถือได้

4) มีหนึ่งในสี่ของสิ่งต่อไปนี้มาสนับสนุน คือ

ก. มีสายรายงานอื่นที่ไม่ขาดสาย

ข. มีมุรลัลอื่นที่มีสายรายงานที่แตกต่างกัน

ค. หะดีษนั้นสอดคล้องกับทัศนะของเศาะฮาบะฮ์ หรือ

ง. ปราชญ์ส่วนใหญ่ได้พิจารณาตามเนื้อหาของหะดีษนั้น³⁶

ที่กล่าวมานี้คือ หะดีษมุรลัลตามทัศนะของปราชญ์สาขาวิชาหะดีษ แต่สำหรับฟุเกาะฮาย์ (فقهاء) หรือบรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามนั้น มุรลัลคือหะดีษที่สายรายงานขาด ไม่ว่าจะขาดช่วงไหนก็ตาม ลักษณะที่ขาดเช่นนี้นักวิชาการหะดีษเรียกว่า "มุนเคาะด็อ" (منقطع) ดังนั้น หะดีษมุรลัลตามความหมายนี้ จึงเป็นหะดีษฎะอ์ฟโดยไม่มีข้อแม้แต่อย่างใด เพราะไม่สามารถรู้คุณสมบัติของผู้รายงานที่ถูกตัดออกไปได้³⁷

ฐานะของหะดีษอาฮาด

หะดีษอาฮาดที่ผู้รายงานมีคุณสมบัติที่สมบูรณ์และสายรายงานมีความต่อเนื่อง ซึ่งอาจเป็นหะดีษเศาะอ์ฟหรือหะดีษหะสันนั้น โดยหลักการเป็นหะดีษที่ใช้เป็นหลักฐานในการกำหนดกฎหมายได้ โดยไม่มีปัญหา ยกเว้นใน สอง กรณีต่อไปนี้ ที่บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะที่ขัดแย้งกัน

³⁵ อัลญะอะฮาน, หน้า 71-72

³⁶ อัชชาฟีอียฺ, หน้า 461-464

³⁷ อัลญะอะฮาน, หน้า 71

1. หะดีษอาฮาดที่เกี่ยวกับปัญหาที่เกิดขึ้นอย่างแพร่หลาย

หะดีษอาฮาดที่เกี่ยวกับปัญหาที่เกิดขึ้นอย่างแพร่หลาย (حديث الاحاد فيما يعم به البلوي) โดยหลักการแล้ว ถือว่าใช้ได้ตามทัศนะของมัซฮับฮาฟีอี ผิดกับมัซฮับหะนะฟี ที่ถือว่า หะดีษอาฮาดที่มีลักษณะดังกล่าวนั้น ใช้ไม่ได้³⁸ เช่น การยกมือตักปีรุเวลาจะเคลื่อนจากร็อกอัต (ركعة) หนึ่งไปยังอีกร็อกอัตหนึ่งในเวลาละหมาด ซึ่งหะดีษที่รายงานเกี่ยวกับเรื่องนี้เป็นหะดีษอาฮาด เช่นเดียวกับการแตะต้องอวัยวะเพศของตนเอง เป็นการทำให้เสียน้ำละหมาดหรือไม่ เกี่ยวกับประเด็นนี้มี 2 หะดีษที่มีความขัดแย้งกันคือ

1) หะดีษ บุสเราะฮฺ บินติ ค็อฟวาน (เราะฎิฯ) รายงานจากท่านนบี (ศ็อลฯ) ท่านได้กล่าวว่า

من مس ذكره فلا يصلي حتى يتوضأ

رواه احمد وابوداود والنسائي والترمذي وابن ماجه

ความว่า “ผู้ใดก็ตามที่จับต้องอวัยวะเพศของตนเอง เขาจงอย่าละหมาดจนกว่าเขาจะอาบน้ำละหมาดใหม่”

รายงานโดย อะหมัด อบูดาวูด อันนะซาอี อัดดีมีซียีและอิบนุมาญะฮฺ³⁹

ที่กล่าวมานี้ เป็นทัศนะของอุลามาส์ส่วนใหญ่ สำหรับมัซฮับหะนะฟีจะยึดหะดีษต่อไปนี้

2) หะดีษของก๊อยสฺ อิบน์ญอลฎ ดังต่อไปนี้

عن قيس بن طلق عن أبيه انه سأل النبي صلى الله عليه وسلم عمن

مس ذكره هل عليه أن يتوضأ ؟ فقال : لا ، هل هو الا بضعة منك

رواه احمد والنسائي

ความว่า “จากก๊อยสฺ อิบน์ญอลฎ จากบิดาของเขาว่า เขาได้ถามท่านนบีถึงบุคคลที่จับต้องอวัยวะเพศของตนเองว่า เขาต้องอาบน้ำละหมาดหรือไม่ ท่านนบีกล่าวว่า ไม่ มันมิได้เป็นสิ่งอื่นใดเว้นแต่เป็นส่วนหนึ่งของเจ้า”

รายงานโดย อะหมัดและอันนะซาอี⁴⁰

³⁸ อัลเมะฆะซาลี, 1 : 171

³⁹ เป็นหะดีษเศาะฮีหฺ ดูอัลอัลดานีย์, 1 : 150

⁴⁰ ปราชญ์สาขาวิชาหะดีษมีทัศนะที่ไม่ตรงกันเกี่ยวกับสถานภาพของหะดีษนี้ บ้างเห็นว่าเป็นหะดีษเศาะฮีหฺ เช่น อิบน์ อิบน์บาน และบ้างเห็นว่าเป็นหะดีษฎะอียฺ เช่น อิมามฮาฟีอี

มัซฮับหะนะฟี ได้ปฏิเสธหะดีษแรก เพราะเป็นหะดีษอาฮาด ที่เกี่ยวกับปัญหาที่เกิดขึ้นอย่างแพร่หลาย หะดีษที่มีลักษณะดังกล่าวนี้ มีเหตุผลที่จะทำให้หะดีษดังกล่าวได้รับการรายงานในลักษณะที่เป็นหะดีษมุตะวาติร เพราะเป็นหะดีษที่มุสลิมทุกคนจะต้องรับรู้ เพราะมีเนื้อหาเกี่ยวกับกิจวัตรประจำวันของมุสลิมทุกคน ในเมื่อหะดีษเช่นนี้กลับได้รับการรายงานโดยรายบุคคล จึงทำให้เกิดข้อสงสัยในความถูกต้องเกี่ยวกับการรายงานหะดีษดังกล่าว จึงไม่อาจที่จะรับได้"

2. หะดีษอาฮาดที่ขัดกับหลักการทั่วไป

หะดีษอาฮาดที่ขัดกับหลักการทั่วไป (حدیث الاحاد فيما يخالف القياس) นั้น ตามทัศนะมัซฮับหะนะฟีถือว่า ใช้ไม่ได้ เช่น ท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

لا تصروا الابل أو الغنم، فمن ابتاعها بعد ذلك فهو بخير النظرين بعد أن يحلبها، ان رضيها أمسكها، وان سخطها ردها وصاعا من تمر متفق عليه

ความว่า "พวกท่านจงอย่าผูกคอตายวัวหรือแพะ (เพื่อให้โตและเป็นที่เข้าใจว่ามีน้ำหนักมาก) ใครก็ตามที่ซื้อหลังจากนั้น เขามีสิทธิเลือกหนึ่งในสองอย่างหลังจากเขาได้รีดนมแล้ว หากเขาพอใจ ก็จงถือเอาไว้ และหากเขาโกรธ ก็จงส่งคืน พร้อมกับผลอินทผลัมหนึ่งศอก"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

มัซฮับหะนะฟีไม่ยอมรับหะดีษเช่นนี้ เพราะขัดกับหลักการ กล่าวคือ ตามหลักการแล้ว เมื่อ ส่งคืน ก็ต้องส่งคืนน้ำหนักที่รีดไปตามปริมาณที่ได้ หรือประเมินเป็นราคาก็ได้ มิใช่ผลอินทผลัมหนึ่งศอกซึ่งปริมาณประมาณหนึ่งกัณฑ์

สำหรับปราชญ์กฎหมายอิสลามส่วนใหญ่เห็นว่า หะดีษอาฮาด ที่มีลักษณะดังกล่าวนี้ ถือว่าใช้ได้ ทั้งนี้เพราะ หะดีษนั้นเป็นหลักฐานในตัวของมันเอง หลักฐานอื่นนั้นจะใช้ได้ก็ต่อเมื่อไม่มีหะดีษใดๆ เท่านั้น ในเมื่อมีหะดีษก็ต้องใช้หะดีษก่อน แม้ว่าจะขัดกับหลักฐานอื่นๆ ก็ตาม⁴²

2.3 อัจญ์มาอ (عجماء)

ก. ความหมายของ "อัจญ์มาอ"

⁴¹ อัจซันกิฎี, หน้า 144-145

⁴² อัจซันกิฎี, หน้า 146-148

"อิญมาอ" (الاجماع) เป็นคำภาษาอาหรับ มี สอง ความหมาย คือ

1. การตั้งใจอย่างแน่วแน่ (العزم المصمم) เช่น ท่านนบี(คือลฯ) กล่าวว่า

من لم يجمع الصيام قبل الفجر فلا صيام له

رواه الخمسة

ความว่า "ผู้ใดก็ตามที่ไม่ได้ตั้งใจแน่วแน่ (นิยัต) ในการถือศีลอด
ก่อนรุ่งอรุณ ก็ไม่ถือว่า เป็นการถือศีลอดสำหรับเขา"

รายงานโดย นักรายงานทั้งห้า^{๔๓}

2. ความเห็นที่เหมือนกัน หรือสอดคล้องกัน (الاتفاق) ไม่ว่าความเห็นนั้นจะเกี่ยวกับเรื่องศาสนา
หรือเรื่องอื่นๆ ก็ตาม

สำหรับความหมายของอิญมาอในทางวิชาการนั้น บรรดาปราชญ์วิชาอุศุลฟิกฮได้ให้ความ
หมายหลากหลาย แต่ความหมายที่เป็นที่ยอมรับ คือ

اتفاق مجتهدى امة محمد صلى الله عليه وسلم بعد وفاته في

عصر من العصور على امر من الامور

ความว่า "อิญมาอ คือความเห็นที่สอดคล้องกันของบรรดามุญญิดะฮิดของ
ประชาชาติมุฮัมมัดที่เกิดขึ้นภายหลังการเสียชีวิตของท่าน ในช่วง
เวลาใดเวลาหนึ่ง ในเรื่องใดเรื่องหนึ่ง"^{๔๔}

กล่าวคือ ในเมื่อมีปัญหาทางกฎหมายเกิดขึ้นภายหลังจากที่ท่านรَسُولได้เสียชีวิตแล้วโดยที่
อัลกุรอานหรือสุนนะฮ์ก็มิได้ระบุทุกข้อมของปัญหาดังกล่าวเอาไว้อย่างชัดเจน บรรดามุญญิดะฮิดก็จะทำการ
วิเคราะห์วินิจฉัยเพื่อหาบทบัญญัติของปัญหานั้นๆ บางครั้งผลของการวิเคราะห์วินิจฉัยจะมีความแตก
ต่างกันและบางครั้งจะมีความเหมือนกัน ผลของการวิเคราะห์วินิจฉัยที่เหมือนกันนี้เรียกว่า "อิญมาอ"
หรือมติเอกฉันท์ เช่น บรรดามุญญิดะฮิดได้มีความเห็นที่เหมือนกันว่า สตรีที่เป็นยายของผู้ตายนั้น มีสิทธิ
รับมรดกได้ ในเมื่อมารดาของผู้ตายได้ตายไปก่อนแล้ว และหลานชาย (บุตรชายที่เกิดแต่บุตรชาย) นั้น
จะถูกตัดสิทธิจากกองมรดก โดยบุตรชายของผู้ตาย ไม่ว่าบุตรชายนั้น จะเป็นของพ่อของหลานชายเอง
หรือไม่ก็ตาม เป็นต้น

^{๔๓} เป็นหะดีษเศาะฮิฮ ๑ อัลอัสบาบี, 4 : 25-26

^{๔๔} อัลคิน, มุศตะฟา 1972 أثر الخلاف في القواعد الأصولية อรรถาธิบาย หน้า 455

ข. องค์ประกอบของอิัจญ์มาอ

องค์ประกอบของอิัจญ์มาอมี 4 ประการ คือ⁴⁵

1. ต้องมีมุญตะฮิดหลายคน กล่าวคือ ในช่วงที่มีปัญหาทางฟิกฮ์เกิดขึ้นนั้น มุญตะฮิดที่ทำการวิเคราะห์และวินิจฉัยปัญหาที่เกิดขึ้นนั้นต้องมีหลายคน เพราะหากมีมุญตะฮิดเพียงคนเดียวก็จะเป็นการพิจารณาเพียงคนเดียว เพราะอิัจญ์มาอนั้น เป็นผลของความเห็นที่ตรงกันของมุญตะฮิดหลายๆ คน

2. บรรดามุญตะฮิดทุกคน มีความเห็นพ้องกันในการกำหนดบทบัญญัติที่เหมือนกันของปัญหาที่เกิดขึ้น โดยไม่คำนึงถึงประเทศและเชื้อชาติของมุญตะฮิดแต่ละคน ดังนั้น จึงไม่เป็นการเพียงพอที่จะถือว่าเป็นอิัจญ์มาอ หากเป็นเพียงมติเอกฉันท์ของบรรดามุญตะฮิดในประเทศใดประเทศหนึ่งเท่านั้น

3. มุญตะฮิดแต่ละคน จะต้องแสดงความคิดเห็นอย่างชัดเจนต่อปัญหาที่เกิดขึ้น หมายความว่า มุญตะฮิดทุกคนจะต้องแสดงความคิดเห็นของตนเองอย่างชัดแจ้งไม่ว่า จะเป็นการแสดงความคิดเห็นโดยวาจา หรือโดยการตัดสินใจ หรือโดยการให้พิพากษา

4. จะต้องมีความมั่นใจในการอิัจญ์มาอของบรรดามุญตะฮิด กล่าวคือ มีหลักฐานที่แสดงอย่างชัดแจ้งในความสอดคล้องทางความเห็นของบรรดามุญตะฮิด นอกจากนั้น มุญตะฮิดทุกคนจะต้องมีความอิสระในการแสดงความคิดเห็นอีกด้วย หากมีมุญตะฮิดเพียงบางคนมีความเห็นที่ขัดแย้งกับความคิดเห็นของบรรดามุญตะฮิดส่วนใหญ่ ถือว่าไม่มีการอิัจญ์มาอ เพราะความถูกต้องนั้นอาจอยู่กับมุญตะฮิดกลุ่มน้อยก็ได้

ในกรณีที่มิมีมุญตะฮิดส่วนหนึ่งได้แสดงความคิดเห็น แต่อีกส่วนหนึ่งมิได้แสดงความคิดเห็น ก็ถือว่ายังไม่มีการอิัจญ์มาอ เพราะการที่จะถือว่าผู้ที่ไม่แสดงความคิดเห็นนั้น มีความเห็นที่เหมือนกับผู้แสดงความคิดเห็นนั้น มันไม่ชอบด้วยเหตุผล ทั้งนี้เพราะ การที่มีคนใดคนหนึ่งมิได้แสดงความคิดเห็นนั้น อาจด้วยเหตุผลที่ตัวเองยังมิได้วิเคราะห์ปัญหานั้นๆ หรืออาจเป็นด้วยเหตุผลอย่างอื่นก็ได้

ค. อิัจญ์มาอกับการเป็นแหล่งที่มาของทุกม

ปราชญ์กฎหมายอิสลามส่วนใหญ่มีความเห็นว่า อิัจญ์มาอหรือมติเอกฉันท์ของบรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามนั้น เป็นแหล่งที่มาอย่างหนึ่งของกฎหมายอิสลามโดยจะต้องนำเอาผลของการอิัจญ์มาอมาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติประเภทต่างๆ โดยมีหลักฐานจากอัลกุรอาน สุนนะฮ์ และเหตุผลทั่วไปที่สนับสนุนความเห็นนี้ ดังต่อไปนี้

1. หลักฐานจากอัลกุรอาน เช่นอัลลอฮ์ ตรัสว่า

ومن يشاقق الرسول من بعد ما تبين له الهدى ويتبع غير سبيل

المؤمنين نوله ما تولى ونصله جهنم وساءت مصيرا

النساء: 115

⁴⁵ คอลลาฟ A. หน้า 45-46

ความว่า “ผู้ใดฝ่าฝืนท่านรศูลหลังจากที่เขาได้รับแนวทางที่ถูกต้องแล้ว และเขาปฏิบัติตาม นอกเหนือจากแนวทางของบรรดามุมีนแล้ว เรา (อัลลอฮ์) ก็จะหันหลังให้แก่เขาตามที่เขาได้หันหลังให้ และเราจะให้เขาเข้าสู่รณญะอันนัม ซึ่งเป็นสถานที่อยู่อันเลวร้าย”

อันนิชาฮ์ : 115

ในอายะฮ์ดังกล่าว อัลลอฮ์ได้ทรงประณามผู้ที่แหวกจากแนวทางของบรรดามุมีนว่าเสมือนเป็นผู้ฝ่าฝืนแนวทางของรศูลของพระองค์ และเขาผู้นั้น จะได้รับการลงโทษอย่างหนักในวันอาคิเราะฮ์ (วันโลกหน้า) การแหวกแนวทางของบรรดามุมีน^{๔๕} คือ การขัดกับมติเอกฉันท์ของพวกเขาตนเอง

อัลลอฮ์ตรัสว่า

وما اختلفتم فيه من شيء فحكمه الى الله
الشورى (من آية) : 10

ความว่า “และสิ่งที่พวกเขามีความขัดแย้งกันนั้น บทบัญญัติของมันก็อยู่ที่อัลลอฮ์”

อัซซุรอ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 10

ความหมายตรงข้าม (مفهوم المخالفة) ของอายะฮ์นี้คือ หากพวกเขามีความเห็นพ้องกัน ก็ถือว่าเป็นความถูกต้องแล้ว

2. หลักฐานจากสุนนะฮ์ เช่น ท่านนบี (คือลัลลลอฮุอะลัยฮิวะสัลลัม) ได้กล่าวว่า

إن امتي لا تجتمع على ضلالة

رواه ابن ماجه

ความว่า “แท้จริง ประชาชาติของฉันจะไม่มีวันรวมกันในการหลงทาง”

รายงานโดย อิบน์มาญะฮ์^{๔๖}

ท่านนบี (คือล) กล่าวอีกว่า

لن تجتمع امتي على ضلالة فعليكم بالجماعة، فإن يد الله على الجماعة

رواه الطبراني

^{๔๕} หะดีษนี้มีหลายสายรายงาน ทุกสายรายงานมีปัญหา ซึ่งรวมกันแล้วทำให้หะดีษนี้ใช้ได้ คืออยู่ในระดับหะสัน

ความว่า “ประชาชาติของฉันจะไม่มีวันรวมตัวกันในการหลงทางเป็นอันขาด
ดังนั้น พวกเจ้าจงยึดญะมาอะฮ์ (กลุ่มที่อยู่ในแนวทางที่ถูกต้อง)
ทั้งนี้เพราะพระหัตถ์ของอัลลอฮ์นั้น อยู่กับญะมาอะฮ์”

รายงานโดย อิบน์ญะบรอนีย์⁴⁷

ในการอิญมาอ์แต่ละครั้งนั้น จะต้องยึดญะมาอะฮ์ดังกล่าวนี้รวมอยู่ด้วย ซึ่งญะมาอะฮ์กลุ่มนี้จะ
เป็นหลักประกันในความถูกต้องของอิญมาอ์แต่ละครั้งโดยปริยาย

หะดีษทั้งหลายที่กล่าวมานั้นได้ให้หลักประกันว่า ประชาชาติอิสลามโดยรวม ได้รับการคุ้มครอง
จากการกระทำความผิดหรือการหลงทาง

3 สำหรับเหตุผลทั่วไปคือ การที่บรรดามุญตะฮิดมีมติเป็นเอกฉันท์ในเรื่องใดเรื่องหนึ่งนั้น เชื่อ
ได้ว่า มติดังกล่าวจะต้องมีหลักฐานสนับสนุน ทั้งนี้ เพราะมุญตะฮิดทุกคนจะต้องทำการวิเคราะห์และ
วินิจฉัยภายในขอบเขตที่ไม่อาจออกนอกกรอบนอกทางได้ หากมุญตะฮิดทำการวิเคราะห์ปัญหาที่ไม่มี
นัสศ (หรือฉะวาท) การวิเคราะห์ของพวกเขาจะอยู่ในลักษณะเป็นความพยายามที่จะเข้าใจหลักการทั่วไป
เจตนารมณ์ หรือจิตวิญญาณของกฎหมายอิสลาม ดังนั้น การที่พวกเขามีมติเอกฉันท์ทั้งๆ ที่โอกาสจะเกิด
ความขัดแย้งกันนั้นมีมาก บ่อมแสดงให้เห็นว่า สัจธรรมนั้นเป็นอันหนึ่งอันเดียวกัน แม้ว่า จะมาจาก
บุคคลหลายๆ คนก็ตาม

จ. อิญมาอ์มีจริงหรือไม่

อิญมาอ์ ตามความหมายและองค์ประกอบที่ได้กล่าวมานั้น ถ้าเกิดขึ้นแล้ว จะถือเป็นหลักฐานที่
ไม่มีใครสามารถจะปฏิเสธ หรือยกเลิกบทบัญญัติที่ได้มาโดยการอิญมาอ์ได้ แต่นักกฎหมายอิสลามโดย
ทั่วไปมีความเห็นเป็นสองกลุ่มในเรื่องความเป็นไปได้ที่จะเกิดการอิญมาอ์จริงในลักษณะดังกล่าวข้างต้น
กลุ่มแรก มีความเห็นว่าอิญมาอ์ตามที่ได้กล่าวมานั้น ไม่อาจเกิดขึ้นได้จริง โดยมีเหตุผลดังต่อไปนี้⁴⁸

1. ไม่มีเครื่องวัดที่แน่นอนว่า ผู้ใดมีฐานะถึงขั้นเป็นมุญตะฮิดหรือไม่ การอิญมาอ์นั้น จะต้อง
อาศัยมติของมุญตะฮิดเท่านั้น การที่เราไม่สามารถรู้ได้ว่า ผู้ใดเป็นมุญตะฮิดหรือไม่นั้นจะทำให้เราไม่
อาจรู้ได้ว่าปัญหานั้นๆ มีการอิญมาอ์หรือไม่

2 หากเราสมมุติว่าบรรดามุญตะฮิดนั้น เป็นที่รู้จักกัน การที่เราจะรู้ความคิดเห็นของมุญตะ
ฮิดแต่ละคนซึ่งมีสถานที่อยู่อาศัยกระจัดกระจายไปทั่วโลกนั้น เป็นสิ่งที่มีอาจกระทำได้

3. การอิญมาอ์นั้น จะต้องกระทำโดยอาศัยหลักฐาน (دليل) เพราะมุญตะฮิดทุกคนจะต้อง
อาศัยหลักฐานในการกำหนด hukum หากเป็นหลักฐานที่เด็ดขาด (دليل قطعی) ก็ไม่จำเป็นต้องอาศัย

⁴⁷ สบายรายงานเชื่อถือได้, คู่อัลฮัยษะมีน, อะลีย์ อิบน์ มุฮัมมัด 1982, مجمع الزوائد, Beirut, دار الحديث, อัลอะเราะบีย์ 5: 218

⁴⁸ อัลคุฎาะรีย, หน้า 314-316

อิจญ์มาอฺของบรรดามุญญะฮิดอีก/ แต่หากเป็นหลักฐานที่ไม่เด็ดขาด แต่ค่อนข้างเชื่อถือได้ มติเอกฉันท์ ก็ไม่อาจเกิดขึ้นได้ เพราะหลักฐานประเภทนี้ มีแต่จะทำให้เกิดความคิดเห็นที่แตกต่างกันเท่านั้น

กลุ่มที่สอง ซึ่งเป็นปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิฏฮฺส่วนใหญ่มีความเห็นว่า อิจญ์มาอฺนั้น มีจริงและเกิดขึ้นจริง เหตุผลของกลุ่มที่ไม่เห็นด้วยนั้นไม่อาจลบล้างสิ่งที่เกิดขึ้นจริงได้ เพราะมีตัวอย่างมากมายพอสมควรที่บรรดามุญญะฮิดได้ทำการอิจญ์มาอฺ อย่างเช่นการเป็นเคาะลีฟะฮ์ของอุมักร์ ก็โดยอาศัยอิจญ์มาอฺของเศาะฮาบะฮฺ ตลอดจนได้มีการอิจญ์มาอฺในกรณีที่เจ้ามรดกไม่มีมารดา ก็ให้ผู้เป็นยายของเจ้ามรดกมีสิทธิรับ 1/6 จากกองมรดก และหลานชายที่เกิดแต่บุตรชายของเจ้ามรดกนั้น จะถูกตัดสิทธิจากกองมรดกโดยบุตรชาย ซึ่งอาจเป็นบิดาของหลานชายเอง หรือไม่ใช้บิดาก็ตาม เป็นต้น

อย่างไรก็ตาม โอกาสในการอิจญ์มาอฺนั้น มีมากในยุคแรกๆของอิสลาม โดยเฉพาะในสมัยที่อุมัร (เราะฎิ) เป็นเคาะลีฟะฮ์ เพราะท่านได้ห้ามมิให้บรรดาเศาะฮาบะฮ์ออกไปตั้งหลักแหล่งนอกนครมะดีนะฮ์ แต่หลังจากที่บรรดาเศาะฮาบะฮ์และบรรดามุญญะฮิดได้กระจัดกระจายไปอยู่ตามเมืองต่างๆ แล้วโอกาสในการอิจญ์มาอฺจึงมีน้อยลง แต่ก็มิได้หมายความว่า โอกาสที่จะเกิดการอิจญ์มาอฺนั้น จะหมดไปโดยสิ้นเชิง

จ. ประเภทของอิจญ์มาอฺ

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิฏฮฺ ได้แบ่งอิจญ์มาอฺ เป็น 2 ประเภท คือ

1. “อิจญ์มาอฺที่มีลักษณะชัดเจน” (الاجماع الصريح) เป็นการอิจญ์มาอฺ ที่มุญญะฮิดทุกคนได้แสดงความคิดเห็นของตนโดยคำพูด หรือโดยการกระทำที่แสดงถึงทัศนะของพวกเขาอย่างชัดเจน
2. “อิจญ์มาอฺที่มีลักษณะเจียบ” (الاجماع السكوتي) คือ การที่มุญญะฮิดบางคนแสดงความคิดเห็นอย่างชัดเจน ในขณะที่มุญญะฮิดที่เหลือได้เจียบเฉย โดยมีได้คัดค้านหรือสนับสนุน ซึ่งเหตุการณ์เช่นนี้ได้เคยเกิดขึ้นก่อนที่มีชัฮัษต่างๆ จะเป็นที่ยอมรับกันอย่างแพร่หลาย

ตัวอย่างของอิจญ์มาอฺประเภทนี้เช่น ได้มีการพยายามรวบรวมทัศนะของนักกฎหมายอิสลามในประเด็นใดประเด็นหนึ่ง แต่สามารถที่จะพบความเห็นของนักกฎหมายบางคนเท่านั้น โดยไม่สามารถพบความเห็นที่ขัดแย้งกันเลย⁴⁹

อิจญ์มาอฺประเภทแรก เป็นอิจญ์มาอฺที่ถือว่าเป็นหลักฐานของหุกมโดยไม่มีข้อสงสัย แต่อิจญ์มาอฺประเภทหลังนั้น ปราชญ์ส่วนหนึ่งถือว่า ใช้เป็นหลักฐานมิได้ เพราะเราไม่สามารถที่จะรู้ทัศนะของผู้ที่เจียบได้ บางทีผู้ที่เจียบนั้นอาจเห็นด้วยหรือไม่เห็นด้วยก็ได้

แต่ตามทัศนะของมัชฮัษหะนะฟีถือว่า อิจญ์มาอฺที่มีลักษณะเจียบนั้นใช้เป็นหลักฐานได้ โดยมีเหตุผลดังต่อไปนี้

ก. การถือว่า มุญญะฮิดทุกคนจะต้องแสดงความคิดเห็นอย่างชัดเจนเป็นเงื่อนไขข้อหนึ่งของ

⁴⁹ อัลคุฎาะบีย, มุฮัมมัด 1999 الاجماع حقيقته وحجته ในวารสาร Albayan, เล่มที่ 142 ตอนตอน หน้า 27

อิจญ์มาอุนั้น จะเท่ากับเป็นการปฏิเสธอิจญ์มาอูโดยสิ้นเชิง เพราะโอกาสที่มุญตะฮิดทุกคนในแต่ละยุคแต่ละสมัยจะรวมตัวกันนั้น เกือบจะไม่มีเลย ที่มีการปฏิบัติโดยทั่วไปนั้น คือบรรดามุญตะฮิดอาวุโสจะแสดงความคิดเห็น และมุญตะฮิดท่านอื่นๆ ก็จะยอมรับ

ข. การเจียบนั้นเป็นหลักฐานในด้านหลักศรัทธา กล่าวคือ หากปราชญ์ท่านใดเจียบ ก็แสดงว่าเห็นด้วย ในด้านฟิกฮก็เช่นเดียวกัน นั่นคือ ปราชญ์ไม่อาจเจียบเฉยต่อความไม่ถูกต้องได้

อย่างไรก็ตาม อิจญ์มาอูที่มีลักษณะเจียบนั้น มีบรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮมีทัศนะขัดแย้งกัน ทั้งนี้ นอกเหนือจากกรณีต่อไปนี้

1. อิจญ์มาอูเจียบ ในประเด็นปัญหาที่เกิดขึ้นอย่างแพร่หลายนั้น ถือว่าเป็นหลักฐานโดยไม่มีข้อสงสัย ทั้งนี้เพราะ การที่มุญตะฮิดเจียบภายหลังมีการกระทำหลายๆ ครั้งนั้นแสดงว่า เขาเห็นด้วยกับการกระทำนั้นๆ

2 อิจญ์มาอูเจียบที่เกิดขึ้นหลังจากมัชฮับต่างๆ เป็นที่ยอมรับแล้ว ไม่ถึงว่า เป็นหลักฐานแต่อย่างใด^{๕๐}

อนึ่ง มุญตะฮิดที่รู้ทัศนะของคนอื่น โดยที่เขามีเวลาในการวิเคราะห์และวินิจฉัยแต่เขาไม่ได้แสดงความคิดเห็น ทั้งๆ ที่เขาได้เกรงกลัว หรือถูกบังคับข่มขู่ ก็แสดงว่า เขาเห็นด้วยกับทัศนะนั้นๆ เพราะหากเขาไม่เห็นด้วยแล้ว เขาจะทำตัวเฉยๆ ไม่ได้อย่างแน่นอน^{๕๑}

2.4 กียาส (القِيَاس)

ก. ความหมายของ “กียาส”

“กียาส” (القِيَاس) เป็นคำภาษาอาหรับ ในทางภาษามายถึง การวัด (القياس) เช่น มีการกล่าวว่า قُسمت سوب بـ ٤ ادراع แปลว่า “ฉันทวัดผ้าด้วยศอก” เพื่อจะให้ความยาวหรือเนื้อของผ้า กียาส ในทางวิชาการ คือ

الحاق مالا نص في حكمه بما فيه نص لعل مشترك بينهما

หมายความว่า “การผนวกสิ่งที่ไม่มีตัวบทกำหนดบทบัญญัติเข้ากับสิ่งที่มีความกำหนดบทบัญญัติ (เพราะทั้งสองมีเหตุผล (อิลละฮ) ในการกำหนดบทบัญญัติที่เหมือนกัน)

กล่าวคือ หากเราพบว่า สิ่งใดสิ่งหนึ่งมีการกำหนดบทบัญญัติไว้โดยตัวบทของอัลกุรอาน หรือ สุนนะฮฺ โดยที่เราสามารถรู้เป้าหมายอันเป็นเหตุผลของการบัญญัติสิ่งนั้นโดยวิธีใดวิธีหนึ่ง จากนั้นเราพบ

^{๕๐} อัลคุฎาอะรีย, 1999 หน้า 28

^{๕๑} ค็อลลาฟ A, หน้า 51

ว่า มีเหตุผลเดียวกันในอีกสิ่งหนึ่งที่ไม่มีความขัดแย้งถึง เราก็สามารถที่จะรู้ว่า สิ่งทั้งสองนั้นมีบทบัญญัติที่เหมือนกัน ทั้งนี้เพราะ การกำหนดบทบัญญัติต่างๆ นั้น จะขึ้นอยู่กับเหตุผลในการบัญญัติขึ้นมา ดังนั้น ภาษาศาสตร์จึงหมายถึงการกำหนดบทบัญญัติของปัญหาโดยอาศัยหลักการเทียบเคียง ดังตัวอย่างต่อไปนี้

1. สุราเป็นสิ่งต้องห้ามดื่ม ด้วยตัวของอายะฮฺ ที่ว่า

يا أيها الذين آمنوا إنما الخمر والميسر والانصاب والازلام
رجس من عمل الشيطان فاجتنبوه لعلكم تفلحون

90: المائدة

ความว่า "โอ้ บรรดาผู้ศรัทธาทั้งหลาย แท้จริง สุรา การพนัน การนุชายัญญัต และการเสียนายเป็นสิ่งชั่วช้า ซึ่งเป็นผลงานของชัยฏอน (มารร้าย) ดังนั้น พวกเจ้าจงห่างไกลมันเถิด เพื่อพวกเจ้าจะได้ประสบความสำเร็จ"

อัลมาอิดะฮฺ . 90

การห้ามดื่มสุรา มีเหตุผล (อิลละฮฺ) (คือ) ทำให้เกิดความมึนเมา ดังนั้น เครื่องดื่มอย่างอื่นที่มีเหตุผลเดียวกัน ก็ต้องผนวกเข้ากับสุรา โดยใช้บทบัญญัติเดียวกัน คือ ห้ามดื่มเช่นเดียวกับสุรา

2. การซื้อขายขณะที่กำลังมีการอาซานเพื่อละหมาดวันศุกร์นั้นเป็นสิ่งต้องห้าม ด้วยคำตรัสของอัลลอฮฺที่ว่า

يا أيها الذين آمنوا إذا نودي للصلاة من يوم الجمعة فاسعوا
إلى ذكر الله وذروا البيع، ذلكم خير لكم إن كنتم تعلمون

9: الجمعة

ความว่า "โอ้บรรดาผู้ศรัทธาทั้งหลาย เมื่อมีการเรียกร้องเชิญชวนเพื่อให้ไปละหมาดในวันศุกร์ พวกเจ้าจงรีบเร่งไปยังการรำลึกถึงอัลลอฮฺกันเถิด และพวกเจ้าจงละเว้นการซื้อขายเสีย นั่นเป็นสิ่งที่ดีกว่าสำหรับพวกเจ้า หากมันพวกเจ้ารู้"

อัลญุมอะฮฺ : 9

การห้ามซื้อขายในขณะที่กำลังมีการอาซานอยู่นั้น ก็มีเหตุผล (อิลละฮฺ) นั่นคือ ทำให้รบกวนต่อการสนทนาตอบต่อคำเชิญชวนของอัลลอฮฺ ดังนั้น กิจกรรมอย่างอื่น นอกเหนือจากการซื้อขาย เช่น การ

เข้า การจำนำ หรือจำนอง ก็มีเหตุผลเดียวกัน จึงต้องใช้บทบัญญัติของอายะฮ์ดังกล่าวนี้ด้วยเช่นกัน

3. การฆ่าเจ้ามรดกโดยทายาทผู้มีสิทธิรับมรดกมีตัวบทกำหนดไว้ว่า เป็นเหตุทำให้ทายาทถูกตัดสิทธิจากกองมรดก ด้วยบทที่ว่านั่นคือ หะดีษที่ว่า

ليس للقاتل من الميراث شيء

رواه الدارقطني وابن عدي

ความว่า “ผู้ฆ่าจะไม่มีสิทธิรับมรดกเลย”

รายงานโดย อัลดะเราะฎูนีย์และอิบนุอะดี⁵²

ทั้งนี้ เพราะผู้ฆ่านั้น ปรารถนาที่จะได้มาซึ่งสิทธิในกองมรดกของผู้ตาย ก่อนถึงเวลาอันควร ดังนั้น เขาจึงถูกลงโทษด้วยการถูกตัดสิทธิออกจากกองมรดกเสีย

การฆ่าผู้ทำหิญากรรมโดยผู้รับหิญากรรม ถึงแม้ไม่มีตัวบทกำหนดบทบัญญัติไว้ แต่มีเหตุผลหรืออิทธิพลเดียวกัน จึงจำเป็นจะต้องนำตัวบทดังกล่าวมาใช้ในกรณีนี้เช่นกัน⁵³

ข. ความสำคัญของกียาส

ถึงแม้กียาส จะเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามที่จัดอยู่ในลำดับรองจากอิญมาอ์ ก็ตาม แต่ในทางปฏิบัติ กียาสมีความสำคัญมากกว่าอิญมาอ์ ทั้งนี้เพราะ ปัญหาที่ได้มีการอิญมาอ์นั้น มีอยู่อย่างจำกัดมากและไม่อาจเพิ่มได้อีกหลังยุคแรกๆของอิสลาม แต่สำหรับกียาสนั้น มุญเตอะฮิดทุกคนในทุกยุคทุกสมัยสามารถกระทำได้ ถ้าหากเกิดปัญหาที่ไม่มีตัวบทในอัลกุรอาน สุนนะฮ์หรืออิญมาอ์ระบุไว้โดยไม่จำเป็น ต้องจัดให้มีการสำรวจความคิดเห็นของบรรดามุญเตอะฮิดแต่อย่างใด

เป็นที่ทราบโดยทั่วกันว่า ตัวบทของอัลกุรอานและสุนนะฮ์ที่เกี่ยวข้องกับบทบัญญัติทางกฎหมายนั้น มีอย่างจำกัด ในขณะที่เหตุการณ์และปัญหาต่างๆ จะเพิ่มขึ้นเรื่อยๆ โดยไม่มีที่สิ้นสุด ตัวบทที่มีอย่างจำกัด จึงไม่อาจที่จะกำหนดบทบัญญัติของเหตุการณ์ และปัญหาที่เกิดขึ้นอย่างไม่มีข้อจำกัดเหล่านี้ได้ จึงจำเป็นที่จะต้องใช้วิธีการวิเคราะห์วินิจฉัยด้วยการใช้ความคิดเห็นของมุญเตอะฮิด ซึ่งกียาสนั้นเป็นการกำหนดบทบัญญัติโดยการวิเคราะห์วินิจฉัยประเภทหนึ่งที่มีความสำคัญมาก

กียาสเป็นวิธีการอย่างหนึ่งที่เชื่อถือได้ในการที่จะทราบบทบัญญัติต่างๆ ที่ไม่มีในตัวบท และเป็นวิธีการที่มีการนำมาใช้ตั้งแต่สมัยของท่านนบีจนถึงทุกวันนี้ อัลมุชะนีย์ (المُزَنِي) ศิษย์ของอิมามอัชชาฟิอีย์ ซึ่งเสียชีวิตเมื่อปี ฮ.ศ. 264 ได้กล่าวเกี่ยวกับกียาสไว้ ความว่า

“บรรดานักกฎหมายอิสลาม ตั้งแต่สมัยของท่านนบีจนถึงทุกวันนี้(สมัยของอัลมุชะนีย์) ได้ใช้วิธี

⁵² หะดีษเศาะฮิหฺ ๑๑ หน้า 10

⁵³ ค็อลลาฟ A. หน้า 53

การเทียบเคียงในการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ของศาสนา และพวกเขาได้มีมติเป็นเอกฉันท์ว่า สิ่งที่คล้ายคลึงกับความถูกต้อง ก็คือความถูกต้อง และสิ่งที่คล้ายคลึงกับความผิด ก็คือความผิด จึงไม่มีปราชญ์กฎหมายอิสลามคนใดสามารถที่จะปฏิเสธหลักการกียาสได้ เพราะกียาสนั้นเป็นการเทียบเคียงกัน และเป็นการหาความคล้ายคลึงกัน⁶⁴

ค. กียาสกับการเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลาม

นักกฎหมายอิสลามมีความเห็นพ้องกันว่ากียาสนั้น เป็นแหล่งที่มาของฟิกฮใน 2 กรณี คือ⁶⁵

1. กรณีที่ตัวบทซึ่งกำหนดบทบัญญัติของสิ่งหนึ่งสิ่งใดได้กำหนดเหตุผล (อิลละฮ) ในการบัญญัติด้วย เพราะการกำหนดเหตุผลนั้นแสดงให้เห็นอย่างชัดเจนว่า ทุกสิ่งที่มีเหตุผลเดียวกันจะมีบทบัญญัติที่เหมือนกัน เช่น คำดำรัสของอัลลอฮ์ ว่า

وَيَسْأَلُونَكَ عَنِ الْخَيْضِ قُلْ هُوَ أَذًى فَاعْتَزِلُوا النِّسَاءَ فِي الْخَيْضِ
وَلَا تَقْرَبُوهُنَّ حَتَّى يَطْهَرْنَ⁶⁶

البقرة (من آية) : 222

ความว่า "และพวกเขาจะถามเจ้าเกี่ยวกับประจำเดือน เจ้าจงตอบเถิดว่า มันเป็นความเดือดร้อนอย่างหนึ่ง ดังนั้น พวกเจ้าจงห่างไกลจากสตรีทั้งหลายในช่วงมีประจำเดือน และพวกเจ้าอย่าเข้าใกล้พวกนางจนกว่าพวกนางจะสะอาด"

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 222

อายะฮ์นี้ได้บ่งบอกถึงบทบัญญัติอย่างหนึ่งนั่นคือ การห่างไกลการรยาในช่วงที่มีประจำเดือน โดยไม่มีเพศสัมพันธ์กันนั้น เป็นสิ่งวาญิบ หมายความว่า การมีเพศสัมพันธ์ในช่วงเวลาดังกล่าวนั้นเป็นสิ่งต้องห้าม เหตุผลหรืออิลละฮของการกำหนดบทบัญญัตินี้ขึ้นมา มีการกล่าวถึงในอายะฮ์เช่นกัน นั่นคือ คำว่า "أذى" ซึ่งหมายถึง ความเดือดร้อนที่จะเกิดขึ้นแก่ทั้งสอง อันเป็นผลจากการมีเพศสัมพันธ์ขณะที่ภรรยา มีประจำเดือน หากในกรณีที่มิใช่ประจำเดือน แต่มีเหตุผลหรืออิลละฮ์เหมือนกัน ก็ต้องใช้บทบัญญัติเดียวกัน

2. กียาสที่กระทำขึ้นโดยท่านนบี (คือลา) เพราะการวิเคราะห์วินิจฉัยของท่านนบีนั้น หากได้รับการรับรองจากอัลลอฮ์ ก็ถือได้ว่าเป็นสุนนะฮ์ ดังเช่น

⁶⁴ อัลมุอะนิย, อ้างถึงในอุซุสเราะฮ์ มุฮัมมัด أصول الفقه ใคร่ ครุฑพิกริละเราะฮียี มบท หน้า 174

⁶⁵ คืออลาฟอ, หน้า 28-29

فى النبي صلى الله عليه وسلم أن تنكح المرأة على عمتها أو على
خالتها³⁰

رواه الجماعة

ความว่า “ท่านนบี คือลัลลอฮ์อยู่ด้วยจะลัลลัม ห้ามชายใดสมรสกับสตรี
คนใดคนหนึ่งซ้อนกับอาสาวของนางหรือน้าสาวของนาง”

รายงานโดย ญะมาอะฮ์

ความหมายของหะดีษนี้ คือการห้ามรวบสตรีสองคนที่มีความสัมพันธ์ในระดับดังกล่าว สาเหตุใน
การห้ามนั้น มีระบุอีกในรายงานหนึ่งว่า

انكم إن فعلتم ذلك قطعتم ارحامكم³¹

رواه ابن حبان

ความว่า “หากพวกเจ้ากระทำเช่นนั้น แน่แน่นอน พวกเจ้าได้ตัดความสัมพันธ์
ทางเครือญาติระหว่างพวกเจ้า”

รายงานโดย อิบน์ฮิบบาน³²

เป็นการเน้นให้เห็นถึงการเทียบเคียงของท่านนบี (คือลา) ต่อบุคคลดังกล่าว กับการรวบระหว่าง
สตรีสองคนที่เป็นพี่น้องกันเป็นภรรยาของชายคนเดียวกันที่อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وأن تجمعوا بين الأختين³³

النساء (من آية) : 23

ความว่า “และการที่พวกเจ้ารวบระหว่างหญิงสองพี่น้องไว้ด้วยกัน”

อันนิซาฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 23

สำหรับกียาส หรือการเทียบเคียง นอกเหนือจากสองกรณีที่ถูกกล่าวมานั้น บรรดาปราชญ์กฎหมาย
อิสลามมีความเห็นที่แตกต่างกันเป็นสองกลุ่ม ดังต่อไปนี้

1. กลุ่มที่ถือว่ากียาสมิใช่แหล่งที่มาของฟิกฮ

กลุ่มที่ถือว่ากียาส หรือการเทียบเคียงใช้กำหนดบทบัญญัติไม่ได้นั้น มีหลักฐานจากอัลกุรอาน

³⁰ เป็นหะดีษหะสัน

สุนนะฮ์ ทัศนะของเศาะฮาบะฮ์ และเหตุผลทั่วไป ดังต่อไปนี้

ก. หลักฐานจากอัลกุรอาน เช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ما فرطنا في الكتاب من شيء

الانعام (من آية) : 38

ความว่า “เรามีได้ละเลยสิ่งใดเลยในกิตาบ (คัมภีร์)”

อัลอันอาม ส่วนหนึ่งของ : 38

อัลลอฮ์ ตรัสอีกว่า

ونزلنا عليك الكتاب تبيانا لكل شيء

النحل (من آية) : 89

ความว่า “และเราได้ประทานคัมภีร์ให้แก่เจ้า เพื่อเป็นการให้ความกระจ่างชัดต่อทุกๆ สิ่ง”

อันนะหฺล ส่วนหนึ่งของ : 89

อายะฮ์ทั้งสองนี้แสดงให้เห็นว่า ในอัลกุรอานนั้น มีบทบัญญัติของทุกๆ เรื่อง ดังนั้น จึงไม่มีความจำเป็นที่จะต้องนำหลักการกียาสหรือการเทียบเคียงมาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ อีกต่อไป เพราะการกียาสนั้น หากสอดคล้องกับอัลกุรอานก็ไม่จำเป็นที่จะต้องใช้ แต่ถ้าหากขัดกับอัลกุรอานกียาสก็จะไม่มีความหมาย

ข. หลักฐานจากสุนนะฮ์ เช่น หะดีษซึ่งรายงานโดยอับดุลลอฮ์ ร่อฮะฮ์ ซึ่งบันทึกโดยอิบนุหะซิม ในหนังสืออรรถาธิบาย อัลกุบรอ (الرسالة الكبرى) ว่า

قال رسول الله صلى الله عليه وسلم تعمل هذه الامة برهة بكتاب

الله ثم تعمل برهة بسنة رسول الله ثم تعمل برهة بالقياس، فاذا

عملوا ذلك فقد ضلوا واطلوا

رواه ابو يعلى في مسنده

ความว่า “ท่านร่อลุลลอฮ์ คือสลัลลอลลอฮุอะลัยฮิวะสัลลัม กล่าวว่า ประชาชาตินี้จะปฏิบัติตามอัลกุรอาน ชั่วระยะหนึ่ง จากนั้นจะปฏิบัติตามสุนนะฮ์ชั่วระยะหนึ่ง และจากนั้นก็จะปฏิบัติตามกียาสชั่วระยะหนึ่ง เมื่อพวกเขากระทำเช่นนั้น แน่แท้ พวกเขาได้หลงทาง และได้ทำให้ผู้อื่นหลงทางด้วย”

รายงานโดย อับดุลลอฮ์

ค. หลักฐานจากทัศนะของเศาะฮาบะฮ์ เช่น อุมัร (เราะฎิยั) ได้กล่าวว่า

ايكم واصحاب الرأي، فانهم اعداء السنة، اعيتهم الاحاديث
أن يحفظوها فقالوا بالرأي فضلوا واضلوا⁶⁷

رواه الشعبي

ความว่า "พวกเจ้าจงระมัดระวังบรรดาผู้นิยมใช้ความเห็น แท้จริงพวกเขาเป็นศัตรูของสุนนะฮ์ พวกเขาไม่สามารถท่องจำหะดีษได้ พวกเขาเลอะพูดโดยใช้ความคิดเห็น พวกเขาจึงหลงทางและทำให้ผู้อื่นหลงทางไปด้วย"⁶⁸

รายงานโดย อัชชะอบีบี⁶⁹

คำพูดดังกล่าว เป็นการปฏิเสธและเป็นการประณามในขณะเดียวกันของอุมัร (เราะฎิยั) ต่อกลุ่มบุคคลที่นิยมใช้ความคิดเห็น และเหตุผลในการบัญญัติกฎหมาย

ง. หลักฐานจากเหตุผลทั่วไป คือ บทบัญญัติต่างๆ ของกฎหมายอิสลามนั้น ได้แยกสิ่งต่างๆ ที่คล้ายคลึงกันออกจากกัน และได้รวมสิ่งที่ต่างกันเข้าด้วยกัน เช่น ให้สตรีที่มีประจำเดือนงดจากการละหมาดและการถือศีลอด แต่ให้ชดเชยการถือศีลอดเพียงอย่างเดียว ทั้งๆ ที่ทั้งสองเป็นฟัรฎูเหมือนกัน การกำหนดบทลงโทษสำหรับผู้กล่าวหาผู้อื่นว่าผิดประเวณี แต่ไม่ได้กำหนดบทลงโทษสำหรับผู้กล่าวหาผู้อื่นว่านอกนิกายศาสนา ทั้งๆ ที่ข้อกล่าวหาประเภทหลังนั้นจะหนักและรุนแรงกว่า นอกจากนั้น กฎหมายอิสลามได้กำหนดพยานบุคคลไว้เพียงสองคนในคดีฆ่าผู้อื่นตาย แต่ในคดีผิดประเวณี ได้กำหนดให้มีพยานบุคคลถึงสี่คน ทั้งๆ ที่ทั้งสองคดีมีบทลงโทษที่เหมือนกัน คือการประหารชีวิต/ทั้งหมดที่กล่าวมานี้ล้วนเป็นการแบ่งแยกสิ่งที่คล้ายคลึงกันออกจากกัน ในขณะที่กียาสหรือการเทียบเคียงนั้น จะตั้งอยู่บนพื้นฐานของความเหมือนกัน กล่าวคือ สิ่งที่มีความคล้ายคลึงกันจะต้องมีบทบัญญัติที่เหมือนกัน และสิ่งที่แตกต่างกันจะต้องมีบทบัญญัติที่แตกต่างกันด้วย นอกจากนี้ กฎหมายอิสลามยังได้รวบรวมสิ่งที่แตกต่างกันโดยให้ใช้บทบัญญัติเดียวกัน เช่น ใช้ดินแทนน้ำในการยกหะดัษ ดังนั้น กียาสจึงไม่ใช่หลักการที่ถูกต้องในการนำมาใช้กำหนดบทบัญญัติของกฎหมายอิสลาม⁷⁰

กลุ่มที่เห็นว่ากียาสเป็นแหล่งที่มาของฟิควมมีข้อโต้แย้งหลักฐานดังกล่าว ดังต่อไปนี้

ก. สำหรับหลักฐานจากอายะฮ์นั้น ความจริง อัลกุรอานมิได้พูดถึงเรื่องที่เป็นประเด็นปัญหาแต่

⁶⁷ อิบน์ กิอัยม กล่าวใน إعلام الموقعين 1 : 5 ว่า "สายรายงานของคำพูดนี้ถูกต้องมาก"

⁶⁸ คือลลาฬ. 8 หน้า 36-37

อย่างไร ทั้งนี้เพราะ คำว่า "กิตาบ" ในอายะฮ์นี้ ก็มีได้หมายถึงอัลกุรอาน แต่เป็นหนังสือบันทึกสิ่งต่างๆ ที่เกิดขึ้น ส่วนวนของอายะฮ์ดังกล่าวก็บ่งชี้ว่า มิได้กล่าวถึงเรื่องนี้แต่อย่างใด จะเห็นได้ว่าอายะฮ์ดังกล่าวขึ้นต้นด้วย

وما من دابة في الارض ولا طائر يطير بجناحيه الا امم
امثالكم ما فرطنا في الكتاب من شيء ثم إلى ربهم يحشرون

الانعام : 38

ความว่า "และไม่มีสัตว์ใดๆ บนพื้นพิภพและนกซึ่งบินด้วยปีกทั้งสองข้างของ
มัน นอกจากเป็นประชาชาติเช่นเดียวกับพวกเจ้า เรามิได้ละเลย
สิ่งใดเลยในกิตาบ (หนังสือ) จากนั้นพวกเขาจะถูกนำไปชุมนุมยัง
พระเจ้าของพวกเขา"

อัลอานعام : 38

สำหรับความหมายของอายะฮ์ที่สอง ที่ว่า อัลกุรอานนั้น ให้ความกระจ่างชัดต่อทุกๆ สิ่งนั้น
หมายความว่า การให้ความกระจ่างในหลักการทั่วไป มิใช่ให้รายละเอียดโดยมีตัวบทของทุกปัญหา

ข. สำหรับหลักฐานจากหะดีษนั้น มีข้อโต้แย้งสองประเด็น คือ ประเด็นแรก หะดีษดังกล่าวมี
สายรายงานที่ไม่เป็นที่ยอมรับ ผู้รายงานบางคน เช่น อุษมาน อิบน์ อับดุลเราะฮ์มาน อัชชูษรีย์ นักวิชา
การหะดีษเห็นพ้องกันว่าเป็นผู้รายงานที่อ่อนแอ^{๙๐} ประเด็นที่สอง หากเรายอมรับหะดีษดังกล่าว ความ
หมายของหะดีษคือ ช่วงระยะที่พวกเขาปฏิบัติตามกียานั้น พวกเขาจะเลิกใช้อัลกุรอานและสุนนะฮ์โดย
สิ้นเชิง การปฏิบัติเช่นนั้นย่อมเป็นความผิดอย่างแน่นอน

ค. สำหรับหลักฐานจากความเห็นของเศาะฮาบะฮ์นั้น หากมีสายรายงานที่ใช้ได้ ก็ะหมายถึง
ความคิดเห็นที่ไม่มีกฎเกณฑ์จากอัลกุรอาน หรือสุนนะฮ์ หรือความคิดเห็นลอยๆ ที่ไม่ได้รับการสนับสนุน
จากหลักการ ทั้งนี้เพราะ ท่านอุมัรเองและเศาะฮาบะฮ์อีกหลายท่าน ต่างก็ยอมรับหลักการกีياس ดังจะ
ได้กล่าวต่อไป

ง. สำหรับหลักฐานจากเหตุผลทั่วไปนั้น ตามความจริงแล้ว กลุ่มนี้มองปัญหาไม่รอบด้าน แต่จะ
มองเพียงด้านเดียวเท่านั้น เช่นการที่สตรีไม่ต้องชดเชยการละหมาดนั้น เพราะจะทำให้พวกนางได้รับความ
ยากลำบาก เพราะการละหมาดจะต้องปฏิบัติทุกๆ วัน วันละห้าเวลา แต่การถือศีลอดนั้น จะ
กระทำเพียงหนึ่งเดือนในหนึ่งปี สำหรับการลงโทษผู้กล่าวหาผู้อื่นว่าผิดประเวณีนั้น เมื่อผู้ถูกกล่าวหาไม่

^{๙๐} อัลอับชะบี, 1 : 178

อาจแสดงว่าตนบริสุทธิ์ได้ การลงโทษผู้กล่าวหาจึงเป็นทางออกที่ถูกต้องในการแสดงถึงความบริสุทธิ์ของผู้ถูกกล่าวหา แต่การกล่าวหาผู้อื่นนอกนอกศาสนานั้น ผู้ถูกกล่าวหาไม่ได้รับความเสียหายเท่ากับการกล่าวหาว่าผิดประเวณี อีกทั้งยังสามารถปฏิเสธข้อกล่าวหาได้ และพฤติกรรมของผู้ถูกกล่าวหาเองอาจเป็นหลักฐานที่ปฏิเสธข้อกล่าวหาได้เป็นอย่างดีอีกด้วย

สำหรับการกำหนดให้มีพยานสองคนในคดีฆาตกรรมก็เพราะ ถ้าหากกำหนดให้มีพยานถึงสี่คนแล้วก็จะทำให้ไม่อาจลงโทษผู้ฆ่าได้ แต่ในเรื่องการผิดประเวณีนั้น กฎหมายอิสลามได้พยายามปกปิดไว้ จึงไม่ลงโทษผู้ผิดประเภทนี้ นอกจากจะมีพยานถึงสี่คนที่เห็นการร่วมประเวณีอย่างชัดเจน ซึ่งผู้ทำเช่นนี้ถือได้ว่าเป็นการกระทำที่มีลักษณะเป็นการเยาะเย้ยต่อกฎหมายด้วย⁶¹

2. กลุ่มที่ถือว่ากียาสเป็นแหล่งที่มาของฟิกฮ

กลุ่มที่ถือว่า กียาสหรือการเทียบเคียง เป็นแหล่งที่มาของฟิกฮนั้น มีหลักฐานสนับสนุนจากอัลกุรอาน หะดีษ ทักตะของเศาะฮาบะฮ์ และเหตุผลทั่วไปเช่นกัน

ก) หลักฐานจากอัลกุรอาน คือ อัลลอฮ์ ตรัสว่า

هو الذي أخرج الذين كفروا من أهل الكتاب من ديارهم لأول
الحشر ما ظننتم أن يخرجوا وظنوا أنهم مانعتهم حصونهم من الله
فأتاهم الله من حيث لم يحتسبوا وقذف في قلوبهم الرعب يخربون
بيوتهم بأيديهم وأيدي المؤمنين فاعتبروا يا أولى الأبصار

الحشر : 2

ความว่า “พระองค์อัลลอฮ์ คือผู้ทรงให้บรรดาผู้ปฏิเสธการศรัทธาจากชาวคัมภีร์ออกจากบ้านเมืองของพวกเขา ในตอนเริ่มรุมกำลังพล (เพื่อต่อสู้) พวกเจ้าไม่เคยคาดคิดมาก่อนเลยว่าพวกเขาจะออกไป และพวกเขาคิดว่า ค่ายคูอันแข็งแรงของพวกเขา สามารถป้องกันพวกเขาให้พ้นจาก (การลงทัณฑ์ของ)อัลลอฮ์ได้ ดังนั้น อัลลอฮ์จึงได้ทำลายพวกเขาโดยพวกเขาคาดไม่ถึง และทรงประจวบความหวาดกลัวขึ้นในจิตใจของพวกเขา พวกเขาทำลายบ้านเรือนของพวกเขาด้วยมือของพวกเขาเองและด้วยมือของศรัทธาชน ดังนั้น พวกเจ้าจงพึงพิเคราะห์เถิด (จงรับบทเรียนเถิด) โอ้ผู้มีวิจาร์ณญาณทั้งหลาย”

อัลหัชร : 2

⁶¹ คีออลลาฮ. หน้า 42-46

หลังจากที่อัลลอฮ์ได้ทรงเล่าเหตุการณ์ที่เกิดขึ้นกับบิอันนะฎิร (بنی المضير) พระองค์ตรัสลงท้ายด้วยประโยคที่ว่า “พวกเจ้าจงพิจารณาเถิดว่าเกิด” หมายความว่า พวกเจ้าจงเทียบเคียงสภาพของพวกเจ้ากับพวกเขา เพราะพวกเจ้าเป็นมนุษย์เหมือนกับพวกเขา หากพวกเจ้ากระทำการต่าง ๆ เหมือนกับการกระทำของพวกเขาก็จะได้รับการลงโทษเหมือนกับพวกเขาก็อย่างนี้แสดงให้เห็นถึงกฎเกณฑ์ที่อัลลอฮ์ได้ทรงกำหนดไว้ คือทุกสิ่งที่เกิดขึ้นนั้น ย่อมมีเหตุผล กิยาสหรือการเทียบเคียงก็คือ การยึดกฎเกณฑ์เหล่านี้มาใช้นั่นเอง

ข) หลักฐานจากสุนนะฮ์ คือมีหลายหะดีษที่เกี่ยวกับเรื่องนี้ เช่น
หะดีษที่มีการรายงานดังต่อไปนี้

روي أن امرأة من جهينة جاءت إلى النبي صلى الله عليه وسلم
فقلت : إن أمي نذرت أن تحج ولم تحج حتى ماتت، أفأحج عنها؟
قال : نعم حجي عنها. أرايت لو كان على أمك دين أكنت قاضيته؟
اقضوا الله فدين الله أحق بالوفاء.

روا البخاري

ความว่า “มีรายงานว่า มีสตรีคนหนึ่งจากเผ่าญะฮะญะฮ์ได้ถามท่านรซูลุลลอฮ์ว่า มารดาของดิฉันได้บอมนานว่า จะประกอบพิธีฮัจญ์แต่ได้เสียชีวิตไป ก่อนที่จะประกอบพิธีฮัจญ์ ดิฉันจะประกอบพิธีฮัจญ์แทนท่านได้หรือไม่ ท่านรซูลตอบว่า ได้เธอจงประกอบพิธีฮัจญ์แทนท่านเกิด หากมารดาของเธอคิดหนี้ เธอควรชำระหนี้แทนหรือไม่ หนี้ของอัลลอฮ์นั้นสมควรได้รับการชำระยิ่งกว่า”

รายงานโดย บุคอรี

จากหะดีษดังกล่าว จะเห็นได้ชัดว่า ท่านรซูลได้ตอบคำถามโดยใช้วิธีเทียบเคียง นั่นคือ การเทียบเคียงหนี้ของอัลลอฮ์กับหนี้ของมนุษย์ ดังนั้น จึงถือได้ว่า การเทียบเคียงนั้น เป็นวิธีที่ถูกต้องในการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ของกฎหมายอิสลาม

ค) สำหรับหลักฐานจากทัศนะของเศาะฮาบะฮ์ อาจถือได้ว่าบรรดาเศาะฮาบะฮ์มีมติเป็นเอกฉันท์ว่า กิยาสหรือการเทียบเคียงนั้น เป็นแหล่งที่มาอย่างหนึ่งของ hukum ซึ่งจะเห็นได้จากการกำหนด hukm มากมายโดยอาศัยหลักการกิยาส เช่น

1. การแต่งตั้งท่านอบูบักร (เราะฎิ) ให้เป็นเคาะลีฟะฮ์ โดยอาศัยการเทียบเคียงกับการเป็น

อิมามในการละหมาดของท่าน ทั้งนี้เพราะ ท่านรสุลเคยมอบหมายให้อุบัยกรเป็นอิมามนำการละหมาดแทนท่าน จึงมีการกล่าวอ้างสนับสนุนให้อุบัยกรเป็นคอลีฟะฮว่า "ท่านรสุลได้พอใจท่าน (อุบัยกร) ในการเป็นผู้ทำกิจการศาสนาของเรา พวกเราจะไม่พอใจท่านในกิจการทางโลกของเรากระนั้นหรือ" นี่ก็เป็นการยกยาสการแต่งตั้งเป็นเคาะลีฟะฮกับการมอบหมายให้เป็นอิมามนำการละหมาด

2 ท่านอาลี(เราะฎิ)ได้กำหนดบทลงโทษฐานมีความผิดดื่มเหล้า ด้วยวิธีเทียบเคียงกับบทลงโทษฐานมีความผิดกล่าวหาผู้อื่นว่าผิดประเวณี (حد الزنا) เพราะการดื่มเหล้าจะเป็นสาเหตุนำไปสู่การกล่าวหาผู้อื่นว่าผิดประเวณีได้ จึงเอาบทลงโทษของการกล่าวหาผู้อื่นผิดประเวณีมาใช้กับผู้ดื่มเหล้า

ง) หลักฐานจากเหตุผลทั่วไปมีดังต่อไปนี้

1 ทุกบทบัญญัตินั้นได้ถูกบัญญัติมาเพื่อประโยชน์ของมวลมนุษย์ ซึ่งถือว่าเป็นเป้าหมายหลักในการบัญญัติกฎหมาย ดังนั้น เมื่อมีการผิดที่ไม่มีตัวบทกล่าวถึง แต่มีอิสรละฮฺหรือสาเหตุที่เหมือนกับกรณีที่มีตัวบทกล่าวถึง ตัวบทดังกล่าวน่าจะมีผลบังคับต่อทั้งสองกรณี ทั้งนี้เพราะ เป็นไปไม่ได้ที่จะมีบทบัญญัติห้ามดื่มสุราเพราะสุราทำให้เกิดความมึนเมา แต่ไม่ห้ามดื่มสิ่งอื่นที่มีผลทำให้เกิดความมึนเมาเช่นเดียวกับสุรา

2. ตัวบทของทุกมนั้น มีอย่างจำกัด แต่ปัญหาต่างๆ นั้นจะเพิ่มขึ้นทุกเวลา ตัวบทที่มีอย่างจำกัดนั้น ไม่อาจสนองตอบต่อปัญหาที่เพิ่มขึ้นเรื่อยๆ โดยไม่มีที่สิ้นสุด กียาสจึงเป็นวิธีการหนึ่งที่จะทำให้กฎหมายอิสลามสามารถให้คำตอบต่อปัญหาใหม่ๆ ได้

3 การกำหนดบทบัญญัติโดยวิธีกียาสนั้น สอดคล้องกับเหตุผลที่ปัญญาของมนุษย์ สามารถเข้าใจและรับได้ ทั้งนี้เพราะ เมื่อมีการบัญญัติห้ามมิให้กระทำการใดสิ่งหนึ่ง เพราะการกระทำสิ่งดังกล่าวเป็นการสร้างความเดือดร้อนแก่ผู้อื่น การกระทำอย่างอื่นที่มีผลเช่นเดียวกัน ก็น่าจะมีบทบัญญัติเหมือนกัน คือห้ามมิให้กระทำเช่นเดียวกัน^{๕๒}

อนึ่ง กฎหมายทั่วไปก็ยอมรับการใช้การเทียบเคียง (Analogy) ว่า เป็นหลักของวิชานิติศาสตร์ในกฎหมายทุกระบบ โดยมีเหตุผลตามหลักที่ว่า "สิ่งที่เหมือนกันจะต้องได้รับการปฏิบัติที่เหมือนกัน" ซึ่งเป็นหลักทั่วไปแห่งความเป็นธรรม และเป็นการเรียกร้องขึ้นพื้นฐานของมนุษยชาติ^{๕๓}

ง. องค์ประกอบของกียาส

กียาสมีองค์ประกอบ 4 ประการ ดังต่อไปนี้

1. อัลอัศล (الأصل) คือ สิ่งที่เป็นบทแม่ในการเทียบเคียง หรือที่เรียกว่ามะกิสอะลยฺฮฺ (المقيس عليه) คือสิ่งที่มีตัวบทหรือนัศศ (النص) กำหนดบทบัญญัติของสิ่งนั้นเอาไว้

2. อัลฟารอ (الفرع) คือ สิ่งที่เป็นบทรองที่จะนำไปเทียบเคียงกับบทแม่ ซึ่งไม่มีตัวบทกำหนดบทบัญญัติเอาไว้ หรือที่เรียกว่า มะกิส (المقيس)

^{๕๒} ค็อดลาฟา, หน้า 30-35

^{๕๓} สมยศ เชื้อไทย, 2539 ความรู้นิติปรัชญาเบื้องต้น พิมพ์ครั้งที่ 3 กรุงเทพฯ สำนักพิมพ์วิทยุชนจำกัด หน้า 195-197

3 บทบัญญัติของบทแม่ (حكم الاصل) ซึ่งมีตัวบท (นัสศ) กำหนดไว้ซึ่งบทบัญญัติของบทแม่นั้น จะมีผลต่อบทรองด้วย

4 เหตุผล (دلیل) คือ ลักษณะที่เป็นพื้นฐานในการกำหนดบทบัญญัติของบทแม่เมื่อลักษณะนั้นมีอยู่กับบทรองด้วยแล้ว จึงมีการนำบทบัญญัติของบทแม่ไปใช้กับบทรองด้วย

เงื่อนไขของบทแม่

บทแม่ที่จะถูกนำมาเป็นหลักหรือแกนในการเทียบเคียงนั้น จะต้องมีเงื่อนไข สอง ประการ คือ

ก. บทบัญญัติของบทแม่จะต้องถูกกำหนดด้วย นัสศ หรือตัวบทคืออัลกุรอานหรือหะดีษ หรืออิญมาอ

ข. บทบัญญัติของบทแม่จะต้องเป็นบทบัญญัติทางฟิกฮหรือกฎหมายอิสลามที่เป็นไปรวมหลักเกณฑ์ มิใช่บทบัญญัติที่เป็นข้อยกเว้นที่ถูกบัญญัติเฉพาะกรณี เช่น การแลกเปลี่ยนผลอินทผลัมแห้งกับผลอินทผลัมสดที่อยู่บนต้นหรือที่เรียกว่า อะรอยา (العرايا) ซึ่งตามหลักการแล้วกระทำไม่ได้ แต่มีหะดีษอนุญาตให้กระทำได้เป็นกรณียกเว้น จึงเอาสิ่งนี้มาเป็นสิ่งหลักในการกียาสไม่ได้ เพราะเป็นสิ่งหลักที่มีการบัญญัติในลักษณะยกเว้นหลักการทั่วไป⁶⁴

เงื่อนไขของบทรอง (ฟิร่อ)

บทรองที่จะนำไปเทียบเคียงกับอัสลุนั้น จะต้องมีย่อยเงื่อนไข คือ⁶⁵

ก. เหตุผลหรืออิลละฮ์ในการบัญญัติกฎหมายของบทแม่ จะต้องมีย่อยอยู่กับบทรองด้วย

ข. ไม่มีบทบัญญัติเฉพาะที่เกี่ยวกับบทรองโดยตรง ทั้งนี้เพราะหากบทรองมีบทบัญญัติอยู่แล้ว ก็ไม่อาจนำไปเทียบเคียงกับสิ่งอื่นเพื่อกำหนดบทบัญญัติได้ ตามหลักการที่ว่า "ในเมื่อมีตัวบทอยู่แล้ว ก็ไม่สามารถเทียบเคียงกันได้" (لا قياس مع النص)

เงื่อนไขของกฎหมายบทแม่ (อัสล)

บทบัญญัติของบทแม่นั้น จะต้องมี 3 เงื่อนไขคือ⁶⁶

ก. เป็นบทบัญญัติที่เกี่ยวกับฟิกฮซึ่งถูกกำหนดโดยนัสศ หรือตัวบท

ข. เป็นบทบัญญัติที่มนุษย์สามารถเข้าใจเหตุผลในการบัญญัติได้ ทั้งนี้ เพราะบทบัญญัติทางฟิกฮนั้นแม้จะถูกกำหนดขึ้นเพื่อผลประโยชน์ของมนุษย์และทุกบทบัญญัติจะมีเหตุผลในการบัญญัติก็ตาม แต่ลักษณะของบทบัญญัติเหล่านี้จะมี 2 ประเภท คือ

⁶⁴ คอลลาฟฮ. หน้า 61

⁶⁵ อ่างแล้ว. หน้า 61

⁶⁶ อ่างแล้ว. หน้า 61-62

1. บทบัญญัติที่มนุษย์ไม่อาจเข้าใจเหตุผลในการบัญญัติได้ (غير معقول المعنى) เช่น จำนวน ร็อกอ์ของการละหมาด และส่วนแบ่งของทายาทแต่ละคนจากกองมรดก เป็นต้น

2. บทบัญญัติที่มนุษย์สามารถเข้าใจเหตุผลในการบัญญัติได้ (معقول المعنى) เช่น การห้ามดื่มสุราและการอนุมัติในการซื้อขาย เป็นต้น บทบัญญัติประเภทนี้เท่านั้น ที่สามารถกำหนดโดยอาศัยวิธีการเขียนเรียง

ค. บทบัญญัติของบทแม่(อัสล)มิได้บัญญัติขึ้นเฉพาะกรณีของอัสลเท่านั้น เพราะถ้าหากถูกบัญญัติเฉพาะอัสลเท่านั้น ก็ไม่อาจที่จะให้บทบัญญัติดังกล่าวมีผลบังคับต่อสิ่งอื่นได้ บทบัญญัติ ที่มีลักษณะเช่นนี้ จะมีอยู่ 2 กรณี คือ

1. สาเหตุของกฎหมายจะไม่มีกับสิ่งอื่น นอกจากอัสลเท่านั้น เช่น การถือศรั(ยอ)ละหมาดสำหรับผู้เดินทาง สาเหตุก็คือ การเดินทาง ซึ่งสาเหตุนั้น จะไม่มีกับผู้อื่นนอกจากกับผู้เดินทางเท่านั้น จึงไม่สามารถขยายสิ่งอื่นๆ กับการเดินทางได้

2. บทบัญญัติที่มีหลักฐานแสดงว่า เป็นการบัญญัติเฉพาะท่านนบี (คือลฯ) เท่านั้น เช่นการห้ามสมรสกับภรรยาของท่านหลังจากที่ท่านได้เสียชีวิตไปแล้ว เป็นต้น⁶⁷

จ. อิลละฮฺและประเภทต่างๆ ของอิลละฮฺ

อิลละฮฺหรือเหตุผลของกฎหมายนั้นถือว่า เป็นองค์ประกอบที่สำคัญที่สุดในการเทียบเคียง จึงมีความจำเป็นที่จะต้องทำการศึกษารื่องอิลละฮฺอย่างละเอียดระดับหนึ่ง เพื่อให้สามารถนำไปใช้ประโยชน์ได้ สาระที่จะทำการศึกษาในส่วนที่เกี่ยวกับอิลละฮฺนั้นประกอบด้วย ความหมาย เงื่อนไข ประเภทต่างๆ และวิธีค้นหาอิลละฮฺ

1. ความหมายของอิลละฮฺหรือเหตุผล

อิลละฮฺเป็นลักษณะที่มีอยู่ในอัสล อันเป็นพื้นฐานในการกำหนดบทบัญญัติของบทแม่(อัสล) ซึ่งโดยอาศัยลักษณะดังกล่าวนี้เองทำให้เราทราบว่า บทบัญญัติของอัสลนั้น จะมีผลบังคับต่อฟร่อด้วย เช่น การทำให้เกิดความมึนเมาเป็นลักษณะที่มีอยู่ในสุรา ซึ่งลักษณะของสุราที่ทำให้เกิดความมึนเมานี้เองเป็นเหตุผลที่ทำให้มีการบัญญัติว่า สุราเป็นสิ่งต้องห้าม และโดยอาศัยลักษณะดังกล่าวนี้เช่นเดียวกันทำให้เป็นที่เข้าใจว่า สิ่งอื่นๆ นอกเหนือจากสุราที่มีลักษณะดังกล่าวในตัว จะต้องมีบทบัญญัติห้ามดื่มเหมือนกับสุราด้วย⁶⁸

⁶⁷ อ้างแล้ว, หน้า 61-63

⁶⁸ การใช้เหตุผลด้วยการเทียบเคียงในกฎหมายทั่วไปนั้นจะกระทำได้อีกต่อเมื่อมีสาระสำคัญเหมือนกัน แม้ส่วนผลความ หรือส่วนที่ไม่ใช่สาระสำคัญจะต่างกันบ้างก็ถือว่ามีความคล้ายคลึงกันอย่างยิ่ง หรือคล้ายคลึงถึงขนาดใช้การเทียบเคียงกันได้ (ดู สมบศ เชื้อไทย, หน้า 197)

2. เงื่อนไขของอิลละฮ์

อัลลัฮ์ที่มีบทบัญญัติกำหนดโดยนักศุนัน อาจมีหลายๆ ลักษณะในตัว แต่มีได้หมายความว่า ทุกๆ ลักษณะที่มีอยู่นั้น จะเป็นเหตุผลหรืออิลละฮ์ของหุกมได้ ลักษณะที่จะเป็นเหตุผลของหุกมได้นั้น จะต้องมีเงื่อนไข สามประการคือ⁶⁹

ก. เป็นลักษณะที่ชัดเจน (وصف ظاهر) ทั้งนี้เพราะ อิลละฮ์นั้น เป็นสัญญาณของหุกม ดังนั้น จึงต้องรู้ว่ามันมีอย่างชัดเจน เช่นการบรรลุนิติภาวะ เราจะมากำหนดว่าเมื่อมีสติปัญญาที่สมบูรณ์ไม่ได้ เพราะมันเป็นลักษณะที่เป็นนามธรรมที่ไม่ชัดเจน ดังนั้น เราจะต้องหาลักษณะที่ชัดเจนที่เป็นรูปธรรม เช่น มีอายุครบ 15 ปีบริบูรณ์ หรือการหลั่งน้ำสุจิ เป็นต้น

ข. เป็นลักษณะที่แน่นอน (وصف منضبط) คือมีลักษณะที่เป็นความจริง มีความแน่นอนและมีความสม่ำเสมอ ซึ่งสามารถพบได้ทั้งตรง(ฟิร)เช่นเดียวกับที่บทแม่(อัลล) เช่นการฆ่าที่ไม่ชอบโดยเจตนา เป็นลักษณะที่จะกำหนดได้อย่างแน่นอนว่ามีลักษณะเช่นนี้หรือไม่ ดังนั้น ลักษณะที่ไม่แน่นอนหรือลักษณะที่มีความยืดหยุ่นจึงไม่อาจถือว่าเป็นอิลละฮ์ของหุกมได้ เช่น ความยากลำบากเป็นเหตุในการอนุมัติให้ละเว้นการถือศีลอดในเดือนเราะมะฎอน เพราะความยากลำบากนั้น เป็นลักษณะที่มีความยืดหยุ่นไม่แน่นอน ดังนั้น จึงต้องยึดเอาลักษณะอื่นที่แน่นอน เช่น การเดินทาง เป็นต้น

ค. เป็นลักษณะที่มีความเหมาะสม (وصف مناسب) คือ เมื่อยึดเอาลักษณะดังกล่าวมาเป็นสาเหตุในการกำหนดบทบัญญัติแล้ว จะทำให้เชื่อได้ว่าจะก่อให้เกิดผลประโยชน์อันเป็นการบรรลุลตามเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม เช่น ได้ประโยชน์ หรือปลดเปลื้องความเสียหาย หรือความยุ่งยากอย่างใดอย่างหนึ่ง เป็นต้น ความจริง จุดมุ่งหมายของหุกมต่างๆ ก็คือ ผลดีที่จะได้จากการปฏิบัติตามบทบัญญัตินั้นๆ แต่ผลดีนั้น เป็นลักษณะที่ไม่แน่นอน จึงให้ยึดเอาลักษณะที่แน่นอนมาเป็นเกณฑ์

3. ประเภทของอิลละฮ์

ลักษณะซึ่งมีความสัมพันธ์ หรือมีความเกี่ยวข้องกับหุกมหรือบทบัญญัตินั้น แบ่งเป็น สี่ ประเภทดังต่อไปนี้⁷⁰

ก. "อัลมุนาสิบ อัลมุอัษิร" (المُنَاسِبُ الْمُؤَثِّرُ) คือ ลักษณะที่เหมาะสมกับหุกม ทั้งมีผลต่อหุกมอีกด้วย หมายความว่า เป็นลักษณะที่เหมาะสมในการกำหนดหุกม ขณะเดียวกันลักษณะดังกล่าว ก็มีผลจริงในการบัญญัติหุกมอีกด้วย โดยมีหลักฐานจากนักศุนันแสดงว่า ในการกำหนดหุกมนั้น ได้ยึดเอาลักษณะนั้นๆ เป็นอิลละฮ์ เช่นการทำให้เกิดความมั่นใจของสุรานั้นถือว่า เป็นลักษณะที่เหมาะสมในการกำหนดบทบัญญัติ ด้วยการห้ามดื่ม และลักษณะดังกล่าว ก็มีผลจริงต่อการห้ามดื่มสุรา โดยมีนัศครุเป็นเช่นนั้น คือหะดีษ ที่ว่า

⁶⁹ คือลลาฬบ, หน้า 68-70

⁷⁰ อ้างแล้ว, หน้า 71-75

كل مسكر حرام

رواه مسلم

ความว่า "ทุกสิ่งทำให้เกิดความมึนเมา นั้น เป็นสิ่งที่ต้องห้าม (หะรอม)"

รายงานโดย มุสลิม

ข. "อัลมุนาสิบ อัลมุลาอิม" (المُنَاسِبُ الْمُلاِئِمُّ) คือ ลักษณะที่เหมาะสมที่สมควรแก่การบัญญัติ hukum ทั้งเป็นลักษณะที่ได้รับการยึดถือในการบัญญัติ hukum ในเรื่องอื่น เช่น ความเป็นผู้เยาว์เป็นลักษณะที่ได้รับการยึดถือในด้านการบัญญัติให้อยู่ในความปกครองทางด้านทรัพย์สิน ดังนั้น ความเป็นผู้เยาว์จึงถือได้ว่าเป็นสาเหตุที่จะต้องบัญญัติให้อยู่ภายใต้ความปกครองทางด้านการสมรสด้วย ไม่ว่าผู้เยาว์นั้นจะเป็น โสดหรือเป็นหม้ายก็ตาม

ค. "อัลมุนาสิบ อัลมุวัสล" (المُنَاسِبُ الْمُوَصَّلُ) คือ ลักษณะที่เหมาะสมที่ถูกละเลยโดยไม่มีหลักฐาน ที่แสดงว่า ให้ยึดถือในการกำหนด hukum ขณะเดียวกัน ไม่มีหลักฐานปฏิเสธด้วยว่าเป็นลักษณะที่ยึดถือในการบัญญัติ hukum ไม่ได้ แต่เป็นลักษณะที่เหมาะสมในการกำหนด hukum เพราะจะทำให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์ หรือปลดเปลื้องความเสียหาย เช่น การเก็บภาษีที่ดิน การรวบรวมอัลกุรอานเป็นเล่มเดียวเป็นต้น

การยึดลักษณะเช่นนี้ในการกำหนด hukum นั้น บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะที่แตกต่างกัน เป็น 2 กลุ่ม กลุ่มหนึ่งยอมรับ แต่อีกกลุ่มไม่ยอมรับ (รายละเอียดเกี่ยวกับเรื่องนี้สามารถศึกษาได้ใน หัวข้อมีผลหะช มุรสะละฮ)

ง. "อัลมุนาสิบ อัลมุลฆอ" (المُنَاسِبُ الْمُغْنَى) คือ ลักษณะที่สมควรยึดถือในการกำหนด hukum เพราะจะทำให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์ แต่มีหลักฐานที่แสดงว่า ลักษณะนั้นๆ ใช้ไม่ได้ เช่น การให้บุตรสาวได้รับ ส่วนแบ่งจากกองมรดกเท่ากับบุตรชาย เพราะอยู่ในฐานะเดียวกัน และมีความสัมพันธ์ในระดับเดียวกัน กับเจ้ามรดก

4. วิธีการหาอิลละฮ (مسالك العلم)

การรู้อิลละฮที่แท้จริงของ hukum นั้น เป็นสิ่งที่มีความสำคัญมากในการกำหนด hukum โดยใช้หลักการ เทียบเคียง ทั้งนี้เพราะ ถ้าหากมีการกำหนดลักษณะที่ไม่ถูกต้องมาเป็นอิลละฮหรือสาเหตุแล้ว สิ่งที่จะ ตาม มาก็คือ ผลของการเทียบเคียงนั้น จะผิดพลาด และ hukum ที่ได้มาก็จะผิดเพี้ยนไปด้วย ในการค้นหา อิลละฮนั้นมีสามวิธีคือ

ก. ดัวบท

คือ มีดัวบทหรือนักศกกำหนดอิลละฮของ hukum การหาอิลละฮด้วยวิธีนี้จะมีสองลักษณะ

1. มีดัวบท ชัดเจนกำหนดอิลละฮของ hukum⁷¹ เช่น

⁷¹ อัลเมาะซาลีย์, อนุชานิด มุอัมมัด 1971 شفاء العليل พิมพ์ครั้งที่ 1 แยกแอด หน้า 24-26

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ما أفاء الله على رسوله من أهل القرى فله وللرسول ولذي القربى واليتامى والمساكين وابن السبيل كي لا يكون دولة بين الأغنياء منكم

الحشر (من آية) : 7

ความว่า “ทรัพย์สินที่อัลลอฮฺได้ทรงประทานแก่รَسُولของพระองค์ที่ได้มาจากชาวเมือง (โดยมิได้มีการสู้รบกัน) แนนอนทรัพย์สินดังกล่าวย่อมเป็นของอัลลอฮฺ ของรَسُول ของเครือญาติ ของเด็กกำพร้า ของคนอนาถาและของผู้เดินทาง เพื่อไม่ให้ทรัพย์สินดังกล่าว หมุนเวียนอยู่เฉพาะแต่คนรวยในหมู่พวกเจ้าเท่านั้น”

อัลฮัซรฺ ส่วนหนึ่งของ : 7

ท่านนบี ได้กล่าวเกี่ยวกับการห้ามสะสมเนื้ออุฏฮียะฮฺ⁷²ว่า

انما غنيتكم لأجل الدافعة

رواه مسلم وابو داود والنسائي

ความว่า “แท้จริง ฉันได้ห้ามพวกท่านมิให้เก็บเนื้ออุฏฮียะฮฺ เพื่อให้บรรดาดัวแทนผู้มาเยี่ยมเยียน(ได้มีอาหารบริโภค)”

รายงานโดย มุสลิม อิบุนดาวัและอันนาซาอี

ตัวอย่างทั้งสองนี้เห็นได้ชัดว่า สาเหตุของหุกมนั้น ถูกกำหนดโดยตัวบทหรือนัสศฺที่ชัดเจน กล่าวคือ อิตละฮฺที่บัญญัติไม่ให้แบ่งทรัพย์สินที่ได้มาโดยไม่มีการสู้รบกันให้แก่บรรดานักรบในอายะฮฺดังกล่าวคือเพื่อที่จะไม่ให้ทรัพย์สินหมุนเวียนเฉพาะแต่ในหมู่ผู้มั่งมีเท่านั้น ส่วนการห้ามเก็บสะสมเนื้ออุฏฮียะฮฺ ก็ด้วยสาเหตุเพื่อที่จะให้บรรดาผู้เยี่ยมเยียนมีอาหารกิน จึงถือได้ว่า เป็นสาเหตุหรืออิตละฮฺของหุกมที่มีตัวบทกำหนดไว้อย่างชัดเจนในการบัญญัติหุกม

2. มีตัวบทหรือนัสศฺที่ไม่ชัดเจน ซึ่งมี 5 ประเภทดังต่อไปนี้⁷³

ประเภทแรก เป็นการกำหนดหุกมหลังจากได้กล่าวถึงการกระทำ จึงอาจถือว่า การกระทำนั้นๆ

⁷² สัครฺที่เชือดเนื่องในวัน ฮิดี ณญฺฮา และวันถัดไปอีก 3 วัน (วันทอริก)

⁷³ อัลเคาะชะลีบี, 1971 หน้า 27-52

เป็นสาเหตุของหุกม เช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

الزانية والزاني فاجلدوا كل واحد منهما مائة جلدة
النور (من آية) 2:

ความว่า "ผู้ชายที่ผิดประเวณี และผู้หญิงที่ผิดประเวณี พวกเจ้าจงโบยบุคคล
ทั้งสองหนึ่งร้อยครั้งเถิด"

อันนุร ส่วนหนึ่งอายะฮ์ : 2

การลงโทษด้วยการโบยหนึ่งร้อยครั้งนั้น เป็นที่เข้าใจว่า มีสาเหตุมาจากการผิดประเวณี
ประเภทที่สอง เป็นการกำหนดหุกมของท่านรสุลุลลอฮ์ (คืออัลลิลลอฮ์อะลียะฮ์วะสัลลัม) ใน
เหตุการณ์ใดเหตุการณ์หนึ่ง ทั้งนี้ ภายหลังจากที่ได้มีการเล่าให้ท่านนบี(คือล)ได้ทราบเหตุการณ์ดังกล่าว
เช่น เหตุการณ์ที่ปรากฏในหะดีษที่มีการรายงานดังต่อไปนี้

عن أبي هريرة رضى الله عنه قال : جاء رجل إلى النبي
صلى الله عليه وسلم فقال : هلكت يا رسول الله . قال :
وما اهلكك؟ قال : وقعت على اهلى في رمضان . فقال :
هل تجد ما تعتق رقبة؟

رواه الجماعة

ความว่า "รายงานจาก อบีฮุร็อยเราะฮ์(เราะฎียัลลอฮุอันฮุ) ว่ามีชายคนหนึ่ง
ไปหาท่านรสุลุลลอฮ์ (คืออัลลิลลอฮ์อะลียะฮ์วะสัลลัม) และกล่าวว่า
ท่านรสุลว่า ฉันได้รับความพินาศแล้ว โอ้ ท่านรสุลุลลอฮ์ ท่านนบี
กล่าวว่า อะไรเล่า ที่ทำให้เจ้าได้รับความพินาศ? ชายคนนั้นตอบว่า
"ฉันได้ร่วมประเวณีกับภรรยาของฉันช่วงเวลากลางวันในเดือน
เราะมะฎอน" ท่านรสุลถามว่า เจ้ามีทาสที่จะปล่อยหรือไม่?"

รายงานโดย ญะมาอะฮ์

จึงเป็นที่เข้าใจว่า การร่วมประเวณีในตอนกลางวันของเดือนเราะมะฎอนนั้น เป็นสาเหตุหรือ
อัลละฮ์ที่ต้องจ่ายกัฟฟาเราะฮ์ด้วยการปล่อยทาส

ประเภทที่สาม การกล่าวลักษณะใดลักษณะหนึ่งพร้อมกับหุกมโดยที่ได้ระบุอย่างชัดเจนว่า
ลักษณะนั้นๆ เป็นสาเหตุของหุกม ซึ่งถ้าหากลักษณะดังกล่าวไม่มีผลต่อหุกม ก็ไม่มีประโยชน์ในการระบุ
ลักษณะดังกล่าวพร้อมกับหุกมนั้นๆ เช่น มีการกล่าวลักษณะหนึ่งในคำถามตามที่มีรายงานว่า

انه صلى الله عليه وسلم دعى إلى ضيافة فأجاب، ودعى إلى أخرى فامتنع،
فروجع في ذلك فقال : إن في تلك الدار كلباً فقيل له : في تلك الدار
هرة فقال : إنما ليست بنحسة، إنما من الطوافين عليكم والطوافات.
رواه أحمد وأبو داود والترمذي والنسائي وابن ماجه والبيهقي

ความว่า “ท่านนบี (คือลัลลลอฮุอะลยฮะสัลลัม) ได้รับเชิญเป็นแขกที่บ้าน
หลังหนึ่ง ท่านก็รับคำเชิญดังกล่าว จากนั้น ท่านได้รับเชิญเป็นแขก
ที่บ้านหลังอีกหลัง แต่ท่านได้ปฏิเสธ จึงมีคนถามท่าน ท่านก็ชี้แจง
ว่า “บ้านหลังนั้นมีสุนัข” ก็มีคนกล่าวแก่ท่านว่า “บ้านหลังนั้น
ก็มีแมว” ท่านก็ตอบว่า “แมวมิได้เป็นสัตว์ที่นะญิส (สกปรก) มัน
เป็นสัตว์ที่วนเวียนอยู่ (คลุกคลีใกล้ชิด) กับพวกเจ้า”

รายงานโดย อะหมัด อิบฺนุมาญะฮฺ อัดดะอิมียฺ อับนุมาญะฮฺ และอัลบัยฮะกียี⁷⁴

ซึ่งหากคำว่า “มันเป็นสัตว์ที่วนเวียนรอบพวกเจ้า” ไม่มีผลต่อหุกม ก็ไม่มีประโยชน์ในการ
หยิบยกขึ้นมาในคำตอบ จึงเป็นที่เข้าใจว่า ลักษณะดังกล่าวที่มีอยู่กับแมวเป็นสาเหตุที่ทำให้แมวเป็นสัตว์
ที่ไม่นะญิส

ประเภทที่สี่ การกล่าวถึงสองสิ่งที่มีลักษณะแตกต่างกัน พร้อมทั้งขบปัญญุติของทั้งสองด้วย เช่น
ท่านนบีได้กล่าวถึงวิธีการแบ่งทรัพย์สินที่ยึดได้จากข้าศึกว่า

للراجل سهم، وللفراس سهمان

رواه البخاري ومسلم

ความว่า “สำหรับผู้เดินเท้าได้รับหนึ่งส่วน และสำหรับผู้ขี่ม้าได้รับสองส่วน”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

นี่แสดงว่า การได้ส่วนแบ่งมากหรือน้อยเนื่องจากความแตกต่างของลักษณะทั้งสอง คือการเป็น
ผู้เดินเท้า เป็นสาเหตุให้ได้รับหนึ่งส่วนและการเป็นผู้ขี่ม้าเป็นเหตุให้ได้รับสองส่วน

ประเภทที่ห้า การห้ามกระทำการใดสิ่งหนึ่งที่เป็นอุปสรรคต่อการปฏิบัติสิ่งที่เป็นวาญิบ ทั้งนี้เพื่อ

⁷⁴ เป็นหะดีษเศาะฮีหฺ ดูอัลอิลลามีย์ 1 : 191-193

เตือนให้ทราบว่าการห้ามกระทำสิ่งนั้นก็เพราะมันมีลักษณะดังกล่าวนั่นเอง เช่น

يا أيها الذين آمنوا إذا نودي للصلاة من يوم الجمعة فاسعوا إلى
ذكر الله وذروا البيع

9: الجمعة (من آية)

ความว่า “โอ้บรรดาผู้ศรัทธาทั้งหลาย ในเมื่อมีการเชิญชวนไปสู่การละหมาด
ในวันศุกร์ พวกเจ้าก็จงรีบไปยังการรำลึกถึงอัลลอฮ์ และพวกเจ้า
จงละทิ้งการซื้อขายเถิด”

อัลญุมอะฮ์ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 9

เป็นการห้ามซื้อขายในช่วงเวลาที่มีการอาซานวันศุกร์ เพราะจะเป็นการรบกวนต่อการสนองต่อ
คำเชิญชวนไปละหมาดวันศุกร์

ข. อัจญ์มาอ์

อิจญ์มาอ์หรือมติเอกฉันท์ของบรรดามุญาซิดะฮิดที่เห็นว่า ลักษณะใดลักษณะหนึ่งมีผลต่อทุกมนั้น
ถือว่าลักษณะนั้นเป็นอิลละฮ์หรือสาเหตุของทุกมโดยไม่มีข้อสงสัยเช่น⁷⁵

1. การเป็นพี่น้องร่วมบิดามารดาเดียวกันเป็นสาเหตุทำให้มีสิทธิได้รับมรดกก่อนการเป็นพี่น้องร่วม
แต่บิดาโดยอิจญ์มาอ์ ดังนั้น พี่น้องร่วมบิดามารดาเดียวกันจึงมีสิทธิเป็นวะลีย์ (ผู้ปกครอง) ในการสมรส
ก่อนพี่น้องร่วมแต่บิดาด้วยการเทียบเคียงกับการมีสิทธิรับมรดก ทั้งนี้เพราะบรรดามุญาซิดะฮิดได้มีมติเป็น
เอกฉันท์แล้วว่า สาเหตุหรืออิลละฮ์ที่ทำให้ได้สิทธิก่อนในเรื่องมรดกนั้น ก็เพราะมีความสัมพันธ์ที่สนิทกว่า
ในเรื่องการเป็นวะลีย์ก็เช่นกัน เพราะยึดเอาเรื่องความสนิทกันมาเป็นเกณฑ์ในการมีสิทธิก่อนหลัง

2. ทรัพย์ที่ถูกลักขโมยเมื่อเสียหาย ถือว่าเสียหายขณะที่อยู่ภายใต้การครอบครองโดยมิชอบ ผู้
ครอบครองจึงจะต้องชดใช้ให้แก่เจ้าของ โดยเทียบเคียงกับทรัพย์ที่ถูกปล้น ผู้ปล้นจะต้องชดใช้ หากเกิด
ความเสียหาย โดยมีอิลละฮ์ที่เหมือนกันคือการครอบครองโดยมิชอบ

ค. การวิเคราะห์และวินิจฉัย

การค้นหาอิลละฮ์ด้วยการวิเคราะห์และวินิจฉัย จะทำได้โดยวิธีดังต่อไปนี้ คือ

1. ด้วยวิธี “อัลสับรฺ วัตตักซิม (السبر والتقسيم)” คือ ด้วยการรวบรวมลักษณะต่างๆ ที่มีอยู่ใน

⁷⁵ อัลเมาะซาลีย์, 1971 หน้า 110-113

หุกม (และพยายามตัดลักษณะที่ไม่เหมาะสมในการกำหนดหุกมออกไป ในที่สุดจะเหลือแต่ลักษณะที่เป็นอิละฮฺของหุกม ตัวอย่าง เช่น มีนศฺจากหะดีษห้ามแลกเปลี่ยนข้าวสาลี ผลอินทผลัม ทองคำและเกลือ ห้ามแลกเปลี่ยนสิ่งเหล่านี้ด้วยกัน เว้นแต่จะมีปริมาณที่เท่ากัน และผู้แลกเปลี่ยนทั้งสองฝ่ายจะต้องส่งมอบในเวลาเดียวกัน

มุญตะฮิดจึงจะต้องรวบรวมลักษณะต่างๆ ที่พอจะเป็นอิละฮฺในการห้าม (หลังจากนั้นจึงค่อยตัดลักษณะที่ไม่เหมาะสมที่จะเป็นอิละฮฺออกไป ลักษณะที่มีอยู่ในสิ่งดังกล่าว เช่น เป็นสิ่งที่สามารถรู้ปริมาณได้โดยการชั่ง หรือตวง เป็นอาหาร หรือเป็นอาหารหลักที่เก็บไว้ได้นาน หลังจากนั้น ค่อยๆ ตัดลักษณะที่ไม่เหมาะสมที่จะเป็นอิละฮฺออก เช่น การเป็นอาหารนั้นเป็นลักษณะที่ไม่เหมาะสม เพราะทองคำมิใช่อาหาร แต่ก็ถูกห้ามด้วย ลักษณะการเป็นอาหารจึงจะถูกตัดออกไป การเป็นอาหารหลักที่เก็บไว้ได้นานก็มีใช้ลักษณะที่เหมาะสมเช่นกัน ทั้งนี้เพราะ เกลือไม่มีลักษณะนี้อยู่ในตัว ลักษณะนี้จึงถูกตัดออกเสีย ที่ยังเหลือก็คือการเป็นสิ่งที่เราจะรู้ปริมาณด้วยการชั่งหรือตวง ซึ่งอาจเป็นลักษณะที่จะเป็นอิละฮฺได้และเป็นลักษณะที่มีเหมือนกับสิ่งต่างๆ ที่กล่าวมาทั้งหมดด้วย⁷⁶

2. ด้วยวิธีการกำหนดลักษณะที่เหมาะสมหรือ “อัลมุนาสะบะฮฺ” (المناسبة) ในการเป็นอิละฮฺ คือลักษณะที่ทำให้เกิดประโยชน์เมื่อยึดลักษณะนั้นๆ มาเป็นสาเหตุในการกำหนดหุกม เช่น การทำให้เกิดความมินเมา เป็นลักษณะที่เหมาะสมในการห้ามดื่มเหล้า เพราะการห้ามนั้นเพื่อเป็นการรักษาสติปัญญาของมนุษย์อันเป็นจุดประสงค์หลักอย่างหนึ่งของกฎหมายอิสลาม ความเป็นผู้เยาว์ก็เป็นลักษณะที่เหมาะสมที่จะเป็นอิละฮฺด้วย การบัญญัติให้อยู่ภายในความปก ครองทางด้านทรัพย์สินเพื่อรักษามลประโยชน์ของผู้เยาว์ เป็นต้น⁷⁷

3. ด้วยวิธี “อัฏฏูรฺ วัลอฺกัซ” (الطرد والعكس) คือด้วยการยึดเอาลักษณะใดลักษณะหนึ่ง เมื่อมีลักษณะดังกล่าวแล้วหุกมก็มีด้วยและเมื่อลักษณะดังกล่าวขาดไปหุกมก็จะไม่มีด้วย จึงเชื่อได้ว่าลักษณะนั้นๆ มีผลต่อหุกมและเป็นสาเหตุของหุกม เช่นผู้เยาว์ที่มีสติปัญญาสามารถทำนิติกรรมได้ เหมือนกับผู้บรรลุนิติภาวะแล้ว แต่ถ้าหากขาดสติปัญญา ก็ไม่สามารถทำนิติกรรมได้ ดังนั้น การมีสติปัญญานั้น จึงถือว่าเป็นสาเหตุที่ทำให้มีความสามารถในการทำนิติกรรมต่างๆ ได้ จะเห็นได้ว่า หากขาดสติปัญญาแล้วความสามารถในการทำนิติกรรมต่างๆ ก็จะหมดไปด้วย แม้ว่าจะพ้นสภาพการเป็นผู้เยาว์แล้วก็ตาม⁷⁸

จ. ประเภทของกียาส

กียาสซึ่งหมายถึงการเทียบเคียงสิ่งที่ไม่มีความดียวกับสิ่งที่มีดียวกันนั้น มี 4 ประเภทดังต่อไปนี้⁷⁹

⁷⁶ อีซฮันกีญี, หน้า 257-258

⁷⁷ อังแกว, หน้า 254-255

⁷⁸ อังแกว, หน้า 260-264

⁷⁹ อังแกว, หน้า 249-251

1. สิ่งที่ไม่มิดัวบท สมควรแก่ทุกมยิ่งกว่าสิ่งที่มีดัวบท พร้อมทั้งมั่นใจอย่างเด็ดขาดว่า สิ่งที่ไม่มิดัวบทและสิ่งที่มีดัวบทนั้นไม่มีความแตกต่างกันเลย เช่น การเทียบเคียงหยานสีคนที่มิดุณสมบัติเป็นฮัดลกับหยานสองคนที่มิดุณสมบัติเป็นฮัดลในการยอมรับ ตามที่อัลลอฮ์ได้ตรัสไว้ว่า

وأشهدوا ذوى عدل منكم

الطلاق (من آية) : 2

ความว่า "และพวกเจ้าจงจัดหยานสองคนที่เป็นฮัดลในหมู่พวกเจ้า"

ฮัดเตาะลาถ ส่วนหนึ่งของ : 2

เช่นเดียวกับการเทียบเคียง การดีกับการกล่าว "อูฟ" แก่บิดามารดา ในการบัญญัติห้ามกระทำสิ่งที่อัลลอฮ์ ได้ตรัสไว้ว่า

ولا تقل لهما أف ولا تنهرهما.

الاسراء (من آية) : 23

ความว่า "และเจ้าจงอย่ากล่าววว่า อูฟ แก่ทั้งสอง (บิดามารดา) และจงอย่าตะโกนใส่ท่านทั้งสอง"

อัลอิสรออ ส่วนหนึ่งของ : 23

การเทียบเคียงหยานที่เป็นฮัดลสีคนกับหยานที่เป็นฮัดลสองคน ตลอดจนการเทียบเคียงการดีกับการกล่าวว่า "อูฟ" แก่บิดามารดานั้น ถือว่าสิ่งที่นำไปเทียบเคียงนั้น สมควรแก่ทุกมยิ่งกว่าสิ่งที่ถูกนำไปเทียบเคียง พร้อมทั้งมั่นใจอย่างเด็ดขาดว่า สิ่งทีนำไปเทียบเคียงกับสิ่งที่ถูกเทียบเคียงนั้นไม่มีความแตกต่างกันเลย

2. สิ่งที่ไม่มิดัวบทสมควรแก่ทุกมพอๆ กับสิ่งที่มีดัวบท พร้อมทั้งมั่นใจอย่างเด็ดขาดว่า ทั้งสองไม่มีความแตกต่างกันเลย เช่น การเทียบเคียงการทำลายทรัพย์สินของเด็กกำพร้า กับการกินในการห้ามกระทำตามที่อัลลอฮ์ ตรัสว่า

إن الذين يأكلون أموال اليتامى ظلماً إنما يأكلون في

بطونهم ناراً.

النساء (من آية) . 10

ความว่า "แท้จริง บรรดาผู้ซึ่งกินทรัพย์สินของบรรดาเด็กกำพร้าด้วยความอธรรม แท้จริง พวกเขาได้กินไฟนรกเข้าไปในท้องของพวกเขา"

อันนิซาอ์ (จากอายะฮ) : 10

เช่นเดียวกับการเทียบเคียงการหน้าปัสสาวะลงในน้ำนิ่ง กับ การปัสสาวะลงในน้ำโดยตรงในการห้ามกระทำ ตามที่ท่านนบี (ศ็อลฯ) ได้กล่าวว่า

لا يولن أحدكم في الماء الدائم الذي لا يجري ثم يغسل فيه.
رواه البخاري

ความว่า "จงอย่าให้ผู้หนึ่งผู้ใดในหมู่พวกเจ้าปัสสาวะลงในน้ำนิ่งซึ่งไม่ไหล หลังจากนั้น เขาจะอาบน้ำในนั้น"

รายงานโดย บุคอรี

3. สิ่งที่ไม่มิด้วบทสมการแก่ทุกมยิ่งกว่าสิ่งที่มีด้วบท แต่ไม่มีความมั่นใจอย่างเด็ดขาดว่าทั้งสองไม่มีความแตกต่างคั่นเลย เช่น การเทียบเคียงการเป็นพยานของบุคคลที่มีได้เป็นมุสลิมกับการเป็นพยานของบุคคลที่เป็นฟาลิฮในการปฏิเสธไม่ยอมรับ ตามที่อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ولا تقبلوا لهم شهادة ابداً وأولئك هم الفاسقون.

النور (من آية) : 4

ความว่า "และพวกเจ้าจงอย่ารับการเป็นพยานของพวกเขาตลอดไป และพวกเหล่านั้นคือบรรดาผู้เป็นฟาลิฮ"

อันนุร ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 4

สาเหตุที่ไม่มั่นใจในความแตกต่างกันระหว่างทั้งสอง ก็เพราะบุคคลที่มีได้เป็นมุสลิมอาจหลีกเลี่ยงจากการเป็นพยานเท็จก็ได้ เพราะหลักคุณธรรมที่ตนเองยึดมั่นอยู่ ผิดกับบุคคลที่เป็นฟาลิฮซึ่งมีความบกพร่องทางด้านคุณธรรม

เช่นเดียวกับการเทียบเคียงสัตว์ที่จะนำไปทำอุญญียะฮ์ที่ตาบอดทั้งสองข้าง กับที่บอดข้างเดียวในการถือว่าขาดคุณสมบัติ

ท่านนบี(ศ็อลฯ) ได้กล่าวว่า

أربع لا تجوز في الأضاحي : العوراء البين عورها، والمريضة البين مرضها، والعرجاء البين ظلعا والعقفاء التي لا تنقي.

رواه الخمسة وصححه الترمذي

ความว่า "ลักษณะสี่ประการของสัตว์ที่ไม่อนุมัติให้ทำอุญญียะฮ์ได้ คือ สัตว์ที่ตาบอดข้างหนึ่งอย่างชัดเจน สัตว์ที่เป็นโรคอย่างชัดเจน สัตว์ที่ขาเบียดอย่างชัดเจน และสัตว์ที่ขูบมอมที่จะไม่มีใครเลือก"

รายงานโดย นักรายงานทั้งห้าและอัศดัมชี้ชัดว่าเป็นหะดิษเศาะฮิฮ

สาเหตุที่ไม่มั่นใจว่าไม่มีความแตกต่างระหว่างสัตว์คาบอดทั้งสองข้างกับที่บอดข้างเดียว ก็เพราะสัตว์ที่บอดข้างเดียวนั้น จะมีความผอม เพราะจะสามารถเห็นอาหารเฉพาะข้างที่ตามองเห็นเท่านั้น ดังนั้น ความบกพร่องของตาข้างหนึ่งก็ทำให้ไม่สามารถหากินได้อย่างสมบูรณ์ อันมีผลทำให้ตัวผอม แต่สิ่งดังกล่าวนี้ จะไม่เกิดกับสัตว์ที่คาบอดทั้งสองข้าง เพราะโดยปกติผู้เลี้ยงจะจัดหาอาหารที่ดีให้อยู่แล้ว

4 สิ่งที่ไม่ขัดต่อหลักสมมุติฐานแห่งกฎหมาย กับสิ่งที่ขัดต่อ แต่ไม่ขัดใจอย่างเด็ดขาดว่า ทั้งสองไม่มีความแตกต่างกัน เช่นการเทียบเคียงทาสหญิงกับทาสชายว่า เมื่อปล่อยให้ไปเป็นไทบางส่วนโดยผู้ถือกรรมสิทธิ์ร่วม ก็ต้องปล่อยให้ไปทั้งหมด ท่านอบิได้กล่าวเกี่ยวกับเรื่องนี้ว่า

من أعتق شركا له في عبد، عتق ما بقي في ماله، إذا كان له مال يسخ من العبد.

رواه مسلم وابوداود

ความว่า ผู้ใดก็ตามที่ปล่อยส่วนของตนในทาสชาย ส่วนที่เหลือก็ได้รับ การปล่อยจากทรัพย์สินของเขา ทั้งนี้ หากเขามีทรัพย์สินพอกับราคาของทาส"

รายงานโดย มุสลิมและอบูดาวูด

หะดีษนี้หมายถึงผู้ที่ถือกรรมสิทธิ์ร่วมในทาสนั้น หากปล่อยส่วนของตนแล้ว ก็ต้องปล่อย ส่วนที่เหลือ โดยชำระค่าทาสส่วนที่เหลือให้แก่ผู้ถือกรรมสิทธิ์อีกคน ทั้งนี้ เพื่อให้ทาสจะได้เป็นอิสระ อย่างสมบูรณ์

สาเหตุที่ทำให้ไม่มั่นใจในความแตกต่างกันในการเทียบเคียงทาสหญิงกับทาสชาย ก็เพราะการมี หะดีษระบุทาสชายอย่างชัดเจนนั้น อาจโดยเหตุที่ทาสชายมีลักษณะเฉพาะที่ไม่มีในทาสหญิง นั่นคือ ทาสชายนั้นในเมื่อได้รับการปล่อยให้ไปเป็นอิสระแล้ว ก็สามารถประกอบอาชีพต่างๆ ได้ ไม่เหมือนกับ ผู้หญิงแม้จะเป็นไทแล้วก็ตาม

ฉ. ความผิดพลาดที่อาจเกิดขึ้นจากกียาส

การใช้หลักการกียาสในการบัญญัติกฎหมายอาจเกิดความผิดพลาดได้ในกรณีดังต่อไปนี้^{๕๐}

1. หุคมของอัลลันไม่มีอิละฮ คือ เป็นหุคมที่ถูกกำหนดขึ้นโดยไม่มีอิละฮ ในเมื่อเราต้องการ กียาส เราก็พยายามค้นหาลักษณะใดลักษณะหนึ่งโดยถือว่าลักษณะดังกล่าวเป็นอิละฮของหุคม ทั้งๆ ที่หุคมนั้นไม่มีอิละฮ จากนั้น เราก็เอาสิ่งอื่นมากียาสกับสิ่งนั้น ซึ่งแน่นอนเป็นกียาสที่ผิดพลาด เช่น การ

^{๕๐} อรรถกถาญี หน้า 247-248

ถือว่าการกินเนื้ออูฐทำให้เสียน้ำละหมาด เพราะเป็นเนื้อที่มีความร้อนสูง ดังนั้นเราจึงยกยาสเนื้อกวางกับเนื้ออูฐ โดยเชื่อว่าการกินเนื้อกวางก็ทำให้เสียน้ำละหมาดเช่นเดียวกันกับการกินเนื้ออูฐ

2. กำหนดตัวอิลละฮ์ของอิสลามไม่ถูกต้อง เช่น การถือว่าอิลละฮ์ในการห้ามแลกเปลี่ยนข้าวสาลีด้วยกัน เว้นแต่จะมีปริมาณที่เท่ากัน และจะต้องส่งมอบในเวลาเดียวกัน ไม่อย่างนั้นแล้ว จะถือว่าเป็นการแลกเปลี่ยนที่มีลักษณะเป็นดอกเบี้ยโดยถือว่าอิลละฮ์ คือการเป็นอาหาร ดังนั้น จึงถือว่าการแลกเปลี่ยนอาหารทุกประเภทจะเข้าข่ายการห้าม หากมีปริมาณที่ไม่เท่ากัน หรือไม่ส่งมอบในเวลาเดียวกัน

3. กำหนดลักษณะบางอย่างเท่านั้นว่า เป็นอิลละฮ์ของทุกม ทั้งๆ ที่อิลละฮ์ที่แท้จริงนั้นมีมากกว่าที่ถูกกำหนดขึ้นมา เช่น การถือว่าอิลละฮ์ในการลงโทษด้วยการประหารชีวิตคือการฆ่าโดยเจตนา

ทั้งๆ ที่อิลละฮ์ที่แท้จริงคือ การฆ่าโดยเจตนาที่ไม่ชอบธรรม

4. ถือว่าลักษณะบางอย่างที่มีใช่อิลละฮ์เป็นส่วนหนึ่งของอิลละฮ์ เช่น การถือว่าอิลละฮ์ในการจ่ายกัฟฟาเราะฮ์สำหรับผู้ร่วมประเวณีกับการขายของตัวเองตอนกลางวันของเดือนเราะมะฎอน ส่วนหนึ่งคือเพราะผู้ร่วมประเวณีเป็นชาวเบดูอิน

5. ผิดพลาดในการกำหนดอิลละฮ์ในฟิรฮ์ เช่น ถือว่าน้ำอัดลมมีลักษณะทำให้เกิดความมึนเมา จึงยกยาสกับสุรา เป็นต้น

บทที่ 3

แหล่งที่มาของ “หุกม” ที่บรรดาปราชญ์มีทัศนะแตกต่างกัน¹

แหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามที่บรรดาปราชญ์สาขาวิชา “อุศูลุลฟิกฮฺ” มีทัศนะที่แตกต่างกันนั้นมีมาก² ในบทนี้ เราจะทำการศึกษาเพียง 6 แหล่งที่เห็นว่า สำคัญเท่านั้น ซึ่งมีรายละเอียดดังต่อไปนี้

1.1 อัลอัสติหฺซาน (الاستحسان)

ก. ความหมาย

“อัสติหฺซาน” (الاستحسان) เป็นคำภาษาอาหรับ มีหมายความว่า การจัด (หรือการถือว่า) สิ่งใดสิ่งหนึ่งเป็นสิ่งที่ดี (عد الشيء حسنا) หรือการติดตามหนทางที่ดี (استحسن الطريقة) ได้มีการใช้คำที่มาจากรากศัพท์เดียวกันกับคำนี้ทั้งในอัลกุรอานและคำพูดของเศาะฮาบีย์สำหรับการใช้ในอัลกุรอานนั้น เช่น อัลลอฮฺตรัสว่า

الذين يستمعون القول فيتبعون أحسنه

الزمر (من آية) : 18

ความว่า “บรรดาผู้ซึ่งสดับฟังคำกล่าว แล้วพวกเขาจะปฏิบัติตามสิ่งที่ดีที่สุดของมัน”

ฮัรุมัร ส่วนหนึ่งของ : 18

อัลลอฮฺตรัสอีกว่า

فخذنها بقوة وأمر قومك يأخذوا بأحسنها

الاعراف (من آية) : 145

ความว่า “ดังนั้น จงยึดมันไว้ให้มันด้วยความเข้มแข็ง และจงสั่งพวกพ้องของเจ้าให้พวกเขายึดสิ่งที่ดีที่สุดของมันไว้”

อัลอะอฺรอฟ ส่วนหนึ่งของ : 145

¹ อิมามอัลเมาะฆะลีใช้คำว่า “สิ่งที่ถูกคาดคะเนว่าเป็นแหล่งที่มาของหุกม ทั้งๆ ที่มันไม่ได้เป็นแหล่งที่มาของหุกม” (ما يظن أنه من أصول الأدلة وليس منها)

² ดู อัซซุฮัยลีย์, 2:733-734

สำหรับคำพูดของเศาะฮาบียันั้น อิบน์มุสอูด (เราะฎิฯ) ได้กล่าวว่า

ما رآه المسلمون حسنا فهو عند الله حسن
رواه احمد والبخاري والطبراني الكبير

ความว่า "สิ่งที่บรรดาชาวมุสลิมเห็นว่าเป็นสิ่งที่ดี สิ่งนั้นก็เป็นที่ดีในทัศนะ
ของอัลลอฮ์ด้วย"

รายงานโดย อะหมัด อัลบัซซารและอัญญาะบะรอญีย์³

สำหรับความหมายของอิสติหฺซานในทางวิชาการนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิฏ ได้ให้
คำนิยามไว้มากมาย แต่คำนิยามของอุมลหะสัน อัลกัรคีย์ (أبو الحسن الكرخي) เสียชีวิตปี ฮ.ศ.340
ถือว่าครอบคลุมความหมายของหลักการนี้เป็นอย่างดี ท่านได้ให้คำนิยามของอิสติหฺซานว่า

الاستحسان : هو العدول في مسألة عن مثل ما حكم به نظائرها الى خلافه لوجه أقوى

الاحكام في أصول الحكم

หมายความว่า "อิสติหฺซาน คือ การเปลี่ยนจากบทบัญญัติที่คล้ายคลึงกันของปัญหา โดยหันไป
ใช้บทบัญญัติอื่นที่ต่างกัน เพราะมีเหตุผลที่หนักแน่นกว่า"⁴

จากคำนิยามนี้จะเห็นได้ว่า "อิสติหฺซาน" นั้นคือ การตัดขาดจากบทบัญญัติที่คล้ายคลึงกันของ
ปัญหาโดยหันไปใช้บทบัญญัติอย่างอื่น ซึ่งมีลักษณะตรงกันข้ามกับ "กียาส" ที่เป็นการผนวกปัญหาที่
คล้ายคลึงกับปัญหาที่มีตัวบทระบุทุกม เพื่อใช้บทบัญญัติเดียวกัน

ข. ประเภทของอิสติหฺซาน

อิสติหฺซานมี 2 ประเภท คือ

1. อัสติหฺซานกียาซี (استحسان قياسي)

อิสติหฺซานกียาซี คือ การเปลี่ยนจากการใช้หลักการกียาสที่ปรากฏความคล้ายคลึงกันอย่าง
ชัดเจน โดยหันไปใช้กียาสที่ปกปิด เพราะมีเหตุผลหนักแน่นกว่า ดังตัวอย่างต่อไปนี้

³ สหายรายงานเชื่อถือได้ ดู อัลตับะมะนี, 1:178

⁴ อัลอามัคีย, ฮาลี 1981 777777 77 7777 777777 เบรุต คารุฬฟิฏ, 3:201

ก. สิ่งของจำนำนั้นจะอยู่ภายใต้ความรับผิดชอบของผู้รับจำนำเท่าจำนวนหนี้ที่ผู้จำนำได้กู้ไป หากของจำนำสูญหายและมีราคาเท่ากับหนี้ที่ได้ให้แก่ผู้จำนำกู้ หนี้นั้นก็ถือเป็นอันหมดไป ดังนั้น หากผู้จำนำได้ชำระหนี้ไป แต่เจ้าของจำนำเกิดเสียหายก่อนที่ผู้จำนำจะรับคืน ผู้รับจำนำต้องส่งเงินที่ได้รับ คืนแก่ผู้จำนำ

ในกรณีที่หนี้จำนำได้รับการปลดโดยผู้รับจำนำ และหลังจากนั้นของจำนำสูญหาย ตามหลักการ กียาสแล้ว ผู้รับจำนำจะต้องชดใช้ค่าของจำนำให้แก่ผู้จำนำ ทั้งนี้ โดยการกียาสกรณีปลดหนี้กับกรณี ชำระหนี้ เพราะภาวะความรับผิดชอบของผู้จำนำได้สิ้นสุดลงทั้งสองกรณี

แต่อาศัยหลักการอิสติหฺซานกียาซี ผู้รับจำนำไม่ต้องชดใช้ค่าของจำนำที่สูญหายไป ทั้งนี้ โดยถือว่า การปลดหนี้ของผู้รับจำนำนั้นเป็นเสมือนกับการบอกเลิกสัญญาจำนำ ซึ่งหลังจากสัญญาจำนำสิ้นสุดแล้ว ของจำนำที่อยู่ในมือของผู้รับจำนำ ก็ถือว่าเป็นเสมือนของฝากที่อยู่ในมือของผู้รับฝาก ซึ่งโดยหลักการแล้ว ผู้รับฝากไม่ต้องรับผิดชอบในความเสียหายที่เกิดขึ้นกับของฝาก หากเป็นความเสียหายที่มีได้เกิดจากความประมาทเลินเล่อของผู้รับฝาก

ข. การเป็นเจ้าของร่วมกันสองคนขึ้นไป หากเจ้าหนี้คนหนึ่งรับการชำระหนี้จากลูกหนี้เท่าจำนวนหนี้ของตน เจ้าหนี้คนดังกล่าวก็ไม่มีสิทธิที่จะเอาไปคนเดียวทั้งหมดได้ เพราะเจ้าหนี้คนอื่นก็มีสิทธิร้องขอส่วนแบ่งของเขาจากส่วนที่ได้รับ ตามหลักการนี้ หากเงินชำระหนี้ที่รับไปนั้นสูญหายไป ก็ควรถือว่าเป็นการสูญหายของเจ้าหนี้ทั้งสองคน แต่โดยอาศัยหลักการอิสติหฺซานกียาซีให้ถือว่า เงินที่สูญหายไบนั้น เป็นส่วนของเจ้าหนี้ผู้รับเพียงผู้เดียว ส่วนที่เหลืออยู่กับลูกหนี้ ให้เป็นสิทธิของเจ้าหนี้คนอื่น ทั้งนี้เพราะเจ้าหนี้ที่ไม่ใช่ผู้รับนั้นไม่จำเป็นต้องขอแบ่งกับเจ้าหนี้ผู้รับเสมอไป เพราะเขาสามารถที่จะยอมให้ส่วนที่ได้รับเป็นของเจ้าหนี้ผู้รับเพียงผู้เดียวโดยที่เขาจะไปเรียกร้องหนี้ของเขาจากลูกหนี้เอง⁵

2. อิสติหฺซานฎะรอะฮฺ (ٱلضَّرورة)

“อิสติหฺซานฎะรอะฮฺ” คือ การกำหนดบทบัญญัติในลักษณะที่ขัดกับหลักการกียาสหรือหลักทั่วไป เพราะมีความจำเป็นที่จะต้องทำ หรือเพราะจะทำให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์อย่างแน่นอนในการสนองความต้องการหรือขจัดความยากลำบากของสังคม ทั้งนี้ เพราะการยึดใช้หลักการกียาสหรือหลักการทั่วไปนั้น บางครั้งอาจทำให้เกิดปัญหาหรือความไม่ยุติธรรมได้ ดังตัวอย่างต่อไปนี้

ก. ผู้รับฝากและผู้ที่มีฐานะเหมือนผู้รับฝาก ถือว่าเป็นบุคคลที่ได้รับความไว้วางใจ (ٱيد اءمن) จึงไม่ต้องรับผิดชอบในความเสียหายที่เกิดขึ้นเพราะเหตุสุดวิสัยลูกจ้างนั้น โดยหลักการ ถือว่าเป็นผู้ที่ได้รับความไว้วางใจ จึงไม่ต้องรับผิดชอบต่อความเสียหายที่เกิดจากเหตุสุดวิสัย แต่โดยอาศัยหลักการอิสติหฺซานได้มีการจำแนกระหว่างลูกจ้างเฉพาะที่ทำงานให้แก่นายจ้างคนเดียวกับลูกจ้างที่รับจ้างทั่วไป กล่าวคือ ลูกจ้าง

⁵ อีษรารกอ. 1: 78 - 80.

ประเภทหลังจะต้องรับผิดชอบต่อทรัพย์สินของนายจ้างที่เกิดความเสียหายในช่วงที่ทรัพย์สินดังกล่าวอยู่ภายใต้ความรับผิดชอบของเขา (بد ضامن) แม้ว่า เป็นความเสียหายที่เกิดเพราะเหตุสุดวิสัยก็ตาม ทั้งนี้ เพื่อป้องกันมิให้เขาได้รับบาดเจ็บกำลังความสามารถที่จะทำได้ อันจะมีผลทำให้ผู้จ้างได้รับความเสียหาย

ข. ในการจัดการแบ่งทรัพย์สินมรดก ในกรณีที่เจ้ามรดกมีทายาทเป็นสามี มารดา พี่น้องร่วมแต่ มารดาตั้งแต่สองคนขึ้นไป และพี่น้องชายร่วมบิดามารดาเดียวกัน หากปฏิบัติตามหลักการทั่วไปแล้ว พี่น้องชายร่วมบิดามารดาเดียวกันจะไม่ได้รับอะไรเลย ทั้งนี้ เพราะเป็นทายาทภาคอะเศาะบะฮ์ที่ไม่มีส่วนแบ่งที่ถูกกำหนดมาอย่างแน่นอน ในเมื่อไม่มีอะไรเหลือจากทายาทภาคฟิรฎู ก็ถือว่าหมดสิทธิไป ซึ่งเป็นการแบ่งทรัพย์สินมรดกตามหลักการทั่วไป แต่ผลที่ออกมาค่อนข้างจะแปลกมาก ทั้งนี้ เพราะพี่น้องร่วมแต่ มารดาได้รับส่วนแบ่ง ในขณะที่พี่น้องร่วมบิดามารดาเดียวกันกับเจ้ามรดกกลับไม่ได้รับส่วนแบ่งเลย ทั้งๆ ที่มีความสัมพันธ์ที่สนิทกว่าและใกล้ชิดกับเจ้ามรดกมากกว่าพี่น้องที่ร่วมแต่ มารดา ดังนั้น จึงได้มีการแก้ปัญหาดังกล่าว โดยให้พี่น้องร่วมบิดามารดาเดียวกันรวมกันรับส่วนแบ่งของพี่น้องร่วมแต่ มารดา ทั้งนี้โดยอาศัยหลักการอิสติหฺซาน เพราะทั้งหมดมีความสัมพันธ์กับเจ้ามรดกที่เหมือนกัน คือมีบุคคลเดียวกันเป็นมารดา⁶

ข้อสังเกตเกี่ยวกับการแบ่งประเภทของอิสติหฺซาน

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุตุลุลฟิกฮมัซฮับหะนะฟี ได้แบ่งประเภทของอิสติหฺซานเป็น 4 ประเภท คือ จะเพิ่มอีก 2 ประเภท นอกเหนือจากที่ได้กล่าวมาแล้ว นั่นคือ⁷

1. อิสติหฺซานสุนนะฮ์ (استحسان السنة)

“อิสติหฺซานสุนนะฮ์” คือการหันเหจากหุกมซึ่งเป็นผลของกียาสหรือหลักการทั่วไป โดยหันไปใช้หุกมที่แตกต่างกันซึ่งถูกกำหนดโดยสุนนะฮ์ เช่น การห้ามซื้อขายสิ่งของที่ยังไม่มี แต่อนุมัติซื้อขายประเภทสะสมได้ การซื้อขายสะสม คือซื้อขายโดยการชำระราคา ณ วันทำสัญญาและส่งมอบสินค้าภายหลังตามเวลาที่ได้ตกลงกันไว้ ซึ่งสินค้าที่ทำสัญญาซื้อขายนั้น ยังไม่มีในวันทำสัญญาซื้อขาย ตามหลักการแล้ว การทำสัญญาลักษณะนี้ไม่ถูกต้อง แต่ได้รับยกเว้นด้วยสุนนะฮ์ว่าอนุมัติให้ทำได้

การห้ามซื้อขายสินค้าที่ยังไม่ได้เป็นของผู้ขาย ก็เหมือนกับการขายสิ่งของที่ยังไม่มี ซึ่งถือว่าเป็นสัญญาที่ไม่สามารถที่กระทำได้ เพราะมีหะดีษห้ามมิให้ทำสัญญาที่มีลักษณะดังกล่าว ตามที่มีรายงานว่า

عن حكيم بن حزام قال : قلت يا رسول الله يأتيني الرجل فيسألني عن البيع ليس عندي ما أبيع

منه ، ثم ابتاعه من السوق قال : لا تبع ما ليس عندك .

رواه الخمسة

⁶ อีษรอกอ, 1 : 81 - 83

⁷ อีษรอกอ, 1 : 78

ความว่า "จากหะกิม อิบน์อิซาม เล่าว่า ฉันได้กล่าวว่า โอ้ท่านรูลุลลอฮ
มีคนมาหาฉันเพื่อมาขอซื้อจากฉันสิ่งซึ่งยังไม่มีจะขายให้แก่เขา
จากนั้น ฉันก็จะซื้อสิ่งดังกล่าวจากตลาด ท่านกล่าวว่า เจ้าอย่าขาย
สิ่งที่ยังไม่อยู่กับเจ้า"

รายงานโดย ผู้รายงานทั้งห้า^๑

แต่การซื้อขายประเภทสะสมได้รับการยกเว้นจากข้อห้ามของหะดีษดังกล่าว เพราะมีหะดีษที่
อนุญาตให้กระทำได้

عن ابن عباس قال : قدم النبي صلى الله عليه وسلم المدينة وهم يسلفون في الثمار
السنة والسنتين فقال : من اسلف فليسلف في كيل معلوم ووزن معلوم إلى أجل معلوم
رواه الجماعة

ความว่า "จากอิบนุอับบาส เล่าว่า ท่านนบี (คือลฯ) ได้มายังมะดีนะฮ์ ในขณะที่
ชาวมะดีนะฮ์ทำการซื้อขายสะสมผลไม้เป็นเวลาหนึ่งปีและสองปี
ท่านจึงกล่าวว่า ใครก็ตาม ที่ซื้อขาย สะสม เขาจงซื้อขายสะสม
โดยกำหนดปริมาณ(ตวง)ที่แน่นอน และน้ำหนักที่แน่นอนจนถึง
กำหนดเวลาส่งมอบที่แน่นอน"

รายงานโดย ญะมาอะฮ์

2. อีสติหซานอิญญ์มาฮ์ (استحسان الاجماع)

"อีสติหซานอิญญ์มาฮ์" คือ การหันเหจากหุกมซึ่งเป็นผลของกียาส หรือหุกมที่เป็นไปตามหลักการ
ทั่วไป โดยหันไปใช้หุกมที่แตกต่างกันซึ่งเป็นหุกมที่ถูกกำหนดโดยอิญญ์มาฮ์ เช่น การจ้างทำของหรือที่
เรียกว่า อีสติศนาฮ์ (الاستصناع) ซึ่งเป็นสัญญาระหว่างผู้จ้างและผู้รับจ้าง เพื่อให้ทำสิ่งใดสิ่งหนึ่งโดย
กำหนดราคาซื้อขายที่แน่นอน สัญญาเช่นนี้ตามหลักการถือว่าไม่ถูกต้อง เพราะเป็นสัญญาซื้อขายสิ่งของ
ที่ยังไม่มีแต่ให้กระทำได้ เพราะเป็นสิ่งที่ถือปฏิบัติมาเป็นเวลาช้านาน โดยไม่มีการปฏิเสธจากบรรดา
ปราชญ์กฎหมายอิสลามแต่อย่างใด จึงมีผลเหมือนกับอิญญ์มาฮ์^๒

ความจริง การถือว่าวิธีการกำหนดหุกมโดยใช้หลักการสองประเภทดังกล่าวมานี้ เป็นการกำหนด

^๑ เป็นหะดีษเศาะฮีฮ ดู อัลอัลบานียฺ, 5 : 132

^๒ อัลฮุซัยลิ, 2 : 747 - 748

บทบัญญัติโดยใช้หลักการอิสติหซานนั้นไม่น่าจะถูกต้อง ทั้งนี้ เพราะประเภทแรกนั้นเป็นการกำหนด hukm โดยตัวของสุนนะฮ์ ในขณะที่ประเภทที่สองนั้น เป็นการกำหนด hukm ด้วยการอิญมาอามีได้เป็นการกำหนด hukm โดยใช้หลักการอิสติหซานแต่อย่างใด การถือว่าการกำหนด hukm ด้วยสองเหตุผลดังกล่าวเป็นการกำหนด hukm โดยใช้หลักการอิสติหซานนั้น จะทำให้เกิดความสับสนได้ ทั้งนี้ เพราะอิสติหซานที่แท้จริงนั้นคือ การหันเหจากการใช้หลักการทั่วไปในกรณีที่ไม่มีความขัดแย้ง (ด้วยการกำหนด hukm ที่เหมาะสมกับปัญหา)¹⁰

ค. ทัศนะของปราชญ์กฎหมายอิสลามที่มีต่ออิสติหซาน

มัซฮับหะนะฟี มัซฮับมาลิกียะห์และมัซฮับหัมบะลี ต่างก็ยอมรับหลักการอิสติหซานในการกำหนดบทบัญญัติในลักษณะที่ขัดกับกียาสหรือหลักการทั่วไป แม้ว่าแต่ละมัซฮับดังกล่าวได้ให้ความหมายของคำ "อิสติหซาน" ที่แตกต่างกันก็ตาม สำหรับมัซฮับชาฟีอีจะไม่ยอมรับหลักการนี้ว่าเป็นแหล่งที่มาของบทบัญญัติโดยสิ้นเชิง

มีรายงานจากอิมามชาฟีอี ท่านได้กล่าวว่า "من استحسَن فقد شرع" ซึ่งมีความหมายว่า "ผู้ใดที่ใช้หลักการอิสติหซาน แท้จริง เขาได้กำหนดบทบัญญัติขึ้นมาเอง"¹¹ ทั้งนี้ เป็นการกล่าวในลักษณะเป็นการประณามผู้ใช้หลักการนี้ในการกำหนด hukm เพราะการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ นั้น เป็นเอกสิทธิ์ของอัลลอฮ์เพียงพระองค์เดียวเท่านั้น

สำหรับมัซฮับที่ยอมรับว่า "อิสติหซาน" เป็นแหล่งที่มาของ hukm นั้น มีเหตุผล 2 ประการ คือ

1. จากการสังเกตบทบัญญัติของเหตุการณ์ต่าง ๆ นั้น หากใช้หลักการกียาสหรือหลักการทั่ว ๆ ไปในบางกรณี อาจทำให้เกิดความไม่ยุติธรรมหรือความเสียหายต่อผลประโยชน์ของมวลมนุษยชาติ ดังนั้น จึงเป็นการสมควรเปิดโอกาสให้มุญตะฮิดหันไปใช้บทบัญญัติอย่างอื่น เพื่อให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์หรือขจัดความเสียหาย ดังกล่าวนี้ จะเห็นได้ชัดจากตัวอย่างต่าง ๆ ของการใช้หลักการอิสติหซาน

2. จากการสังเกตด้วยบทต่างๆ ของอัลกุรอานและหะดีษ จะเห็นได้ว่า มีการเปลี่ยนจากหลักการทั่วไป โดยหันไปใช้บทบัญญัติอย่างอื่นเพื่อให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์ เช่น โดยหลักการนั้นห้ามรับประทานเนื้อสุกร เลือดและเนื้อสัตว์ที่ตายเอง หรือโดยการเชือดที่ไม่ถูกต้อง หรือเชือดโดยกล่าวนามผู้อื่นนอกเหนือจากอัลลอฮ์ แต่สำหรับผู้ที่มีความจำเป็นที่จะต้องรับประทานสิ่งดังกล่าวเพื่อประทังชีวิตของตนเองก็อนุญาติให้รับประทานได้ แม้จะขัดกับหลักการทั่วไปก็ตาม

อย่างไรก็ตาม การใช้หลักการ "อิสติหซาน" ตามที่อัลกัรเคียได้ให้คำนิยามไว้ในการกำหนดบทบัญญัติของกฎหมายอิสลามนั้น อิมามอัลเมาะซาลีย (الغزالي) เสียชีวิตปี ฮ.ศ. 505 ซึ่งสังกัดมัซฮับ

¹⁰ อ้างแล้ว

¹¹ อัลเมาะซาลีย, 1 : 194

ซาฟิอีย์เห็นว่า ไม่อาจปฏิเสธได้ เพราะเป็นการกำหนด hukum โดยใช้หลักฐานที่ชัดเจน เพียงแต่การเรียกหลักการนี้ว่าอิสติหซานเท่านั้นที่เป็นปัญหา¹²

ดังนั้น จึงพอที่จะสรุปได้ว่า อิสติหซานที่ถูกปฏิเสธโดยมัซฮับซาฟิอีย์ คืออิสติหซานที่มีคำนิยามว่า

ما يستحسنه المجتهد بقله

หมายความว่า "สิ่งที่มุจญ์ตะฮิดถือว่าดีด้วยสติปัญญาของตนเอง"

แน่นอนการกำหนด hukum นั้นไม่อาจใช้สติปัญญาของผู้หนึ่งผู้ใดเป็นเกณฑ์ได้ การกำหนด hukum นั้นจะต้องมีการพิจารณา กฎเกณฑ์และหลักการที่แน่นอน จึงไม่อาจรับผลของความคิดเห็นที่ไม่มีกฎเกณฑ์ที่แน่นอน เช่นเดียวกับกับอีกความหมายหนึ่งของอิสติหซานที่ถูกปฏิเสธ คือ

دليل ينقدح في نفس المجتهد لا تساعده العبارة عنه ولا يقدر على ابراره واظهاره

ความหมายว่า "อิสติหซาน คือ หลักฐานที่มีอยู่ในใจของมุจญ์ตะฮิดที่ยากแก่การอธิบายด้วยวาจา ซึ่งเป็นสิ่งที่มุจญ์ตะฮิดไม่สามารถอธิบายหรือชี้แจงเป็นถ้อยคำได้"

แน่นอน สิ่งที่ไม่อาจอธิบายหรือชี้แจงด้วยถ้อยคำได้นั้น อาจเป็นได้ทั้งความฝันหรือความจริง จึงไม่ใช่แหล่งที่มาของ hukum อย่างแน่นอน¹³

จึงสรุปได้ว่า ทัศนะที่แตกต่างกันเกี่ยวกับการเป็นแหล่งที่มาของ hukum ของอิสติหซานหรือไม่นั้น เกิดจากการอธิบายความหมายของอิสติหซานที่แตกต่างกัน ดังนั้น อิสติหซานหากคำนึงการใช้ได้และใช้ไม่ได้จะมี 3 ประเภท ดังนี้¹⁴

1. อิสติหซานที่ใช้ได้ โดยไม่มีข้อสงสัย นั่นคือ การเปลี่ยนจากบทบัญญัติที่คล้ายคลึงกันของปัญหา โดยหันไปใช้บทบัญญัติอื่น เพราะมีเหตุผลที่หนักแน่นกว่า ซึ่งการกระทำเช่นนี้ไม่มีปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮท่านใดเลยที่เห็นว่าทำไม่ได้

อิมามเผาะซาลิย์ ซึ่งเป็นผู้ปฏิเสธอิสติหซานอย่างแข็งขันก็กล่าวยอมรับว่า อิสติหซานที่มีความหมายตามที่กล่าวมานั้นไม่ได้เป็นที่ถูกปฏิเสธเลย เพียงแต่จะถูกปฏิเสธการเรียกวิธีการกำหนด hukum เช่นนี้ว่า "อิสติหซาน" เท่านั้น¹⁵

2. อิสติหซานที่ใช้ได้ไม่ได้โดยไม่มีข้อสงสัย นั่นคือ สิ่งที่มุจญ์ตะฮิดถือว่าดีโดยอาศัยความคิดเห็นหรือความชอบของตนเองแม้จะขัดกับหลักฐานก็ตาม

3. อิสติหซาน ที่บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะขัดแย้งกัน นั่นคือ การเปลี่ยนจาก

¹² อัลเมาะซาลิย์, 1 : 283

¹³ ทรายละเียด อัลเมาะซาลิย์, 1 : 274 - 282

¹⁴ ค็อลลาฟ B. หน้า 81

¹⁵ อัลเมาะซาลิย์, 1 : 283

บทบัญญัติที่ถูกกำหนดโดยตัวบทหรือกียาสโดยหันไปกำหนดบทบัญญัติตามอุรพหรือจารีตประเพณี เช่น การไม่ถือว่าเนื้อปลานั้นเป็นเนื้อ เพราะโดยประเพณีในการใช้ภาษานั้น เนื้อปลาจะไม่เรียกว่าเนื้อ แม้ว่าในอัลกุรอานจะเรียกว่าเนื้อก็ตาม

อัลลอฮฺ ตรัสถึงน้ำทะเลเจ็ดและน้ำทะเลเค็มว่า

ومن كل تأكلون لحما طريا

فاطر (من آية) : 12

ความว่า “และจากทะเลทั้งสองพวกเจ้าจะได้กินเนื้ออันอ่อนนุ่ม”

ฟาฏีร ส่วนหนึ่งของ : 12

แน่นอน เนื้อส่วนใหญ่ที่ได้มาจากทะเลนั้น เป็นเนื้อปลา

3.5 อัลมะสอลิหฺ อัลมุรสะละฮฺ (المصالح المرسلة)

ก. ความหมายและความสำคัญของ “อัลมะสอลิหฺ อัลมุรสะละฮฺ”

“อัลมะสอลิหฺ” (المصالح) เป็นคำภาษาอาหรับ เป็นพหูพจน์ของอัลมัสละละฮฺ (المصلحة) ซึ่งมีความหมายว่า ผลประโยชน์

“อัลมุรสะละฮฺ” (المرسلة) หมายถึง สิ่งที่ถูกปล่อยปละละเลยโดยไม่มีกรกล่าวถึง ดังนั้น มะสอลิหฺ มุรสะละฮฺ คือ ผลประโยชน์ต่างๆ ที่ไม่มีตัวบทกล่าวถึง จึงไม่ทราบว่าจะใช้ได้หรือใช้ไม่ได้ หรืออีกนัยหนึ่ง เป็นผลประโยชน์ที่ไม่มีตัวบทยอมรับหรือปฏิเสธ

เมื่อพูดถึงหลักการนี้ จะมีศัพท์คำหนึ่งซึ่งมักใช้อยู่เสมอ นั่นคือ อัลอิสติศลาหฺ (الاستصلاح) ซึ่งหมายถึง การกำหนดบทบัญญัติทางกฎหมายอิสลามโดยใช้หลัก “มะสอลิหฺมุรสะละฮฺ”¹⁹

บทบัญญัติต่างๆ ของกฎหมายอิสลามนั้น จะตั้งอยู่บนหลักการและจุดมุ่งหมายเพื่อรักษาผลประโยชน์ของมวลมนุษย์ทั้งในโลกนี้และโลกหน้า

จึงถือได้ว่า “มะสอลิหฺ มุรสะละฮฺ” เป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามที่สำคัญมากแหล่งหนึ่ง ที่ทำให้กฎหมายอิสลามสามารถกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ในการรักษาผลประโยชน์ได้ในทุกๆ กรณี โดยเฉพาะในกรณีที่ไม่มีตัวบทกำหนดบทบัญญัติ อย่างไรก็ตาม การใช้หลักการนี้ในการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ นั้น จะต้องใช้ความระมัดระวังเป็นพิเศษ ทั้งนี้ เพื่อที่จะไม่ให้อารมณ์หรือผลประโยชน์ส่วนตัวของบุคคลใดบุคคลหนึ่งมีส่วนในการกำหนดบทบัญญัติโดยอ้างหลักการนี้

¹⁹ อัลฮัรกอ, 1 : 90

ข. ประเภทของมะคอลิหุรสะละฮฺ

“มะคอลิหฺ” หรือผลประโยชน์นั้น ตามทัศนะของกฎหมายอิสลามมี 3 ประเภท คือ

1. ผลประโยชน์ที่อิสลามยอมรับ ทั้งมีตัวบทหรือหลักฐานที่แสดงว่า มีการคำนึงถึง การรักษา และปกป้องผลประโยชน์ดังกล่าวไว้ ผลประโยชน์ประเภทนี้มี สามระดับคือ

ก) “มะคอลิหฺฎะรอริยะฮฺ” (المصالح الضرورية) คือ ผลประโยชน์ที่จำเป็นจะขาดไม่ได้ ในการดำรงชีวิตของมนุษย์ ทั้งในเรื่องทางโลกและเรื่องทางศาสนา หากขาดไปแล้วจะทำให้การดำรงชีวิตของมนุษย์เกิดปัญหา หรือเกิดความบกพร่องอย่างใหญ่หลวง

การรักษาผลประโยชน์ประเภทนี้ถือว่าเป็นเป้าหมายหลักของกฎหมายอิสลาม ผลประโยชน์ระดับนี้มี 5 ประการคือ ศาสนา ชีวิต สติปัญญา ทรัพย์สินและสายตระกูล ทั้งห้าประการดังกล่าวนี้เป็นเป้าหมายหลักของกฎหมายอิสลามที่จะต้องรักษาไว้

ข. “มะคอลิหฺ หาญียะฮฺ” (المصالح الحاجية) คือ ผลประโยชน์ที่ต้องมีไว้ของมนุษย์เพื่อ ขจัดความยากลำบาก ซึ่งหากขาดไปแล้วแม้จะไม่ทำให้เกิดความบกพร่องในการดำรงชีวิตของมนุษย์ แต่ จะทำให้เกิดความยากลำบากมากพอสมควร เช่น การอนุมัติให้ล่าสัตว์ อนุมัติให้ทำสัญญาเช่า เป็นต้น

จะเป็นไปได้ว่า การอนุมัติให้ทำสัญญาเช่าได้นั้น สามารถสนองความต้องการอย่างหนึ่ง ที่สำคัญมากของมนุษย์ คือทำให้สามารถใช้ประโยชน์จากทรัพย์สินที่ถือกรรมสิทธิ์โดยผู้อื่น ด้วยการเสีย ค่าเช่าเพียงเล็กน้อย หากไม่อนุมัติให้มีการเช่า ก็จะทำให้ทุกคนจำเป็นต้องถือกรรมสิทธิ์ในสิ่งที่ตัวเอง มีความจำเป็นต้องใช้ แม้ชั่วระยะเวลาหนึ่งก็ตาม อันจะทำให้เกิดความยากลำบากพอสมควร เช่นเดียวกับ การอนุมัติให้ล่าสัตว์ ก็สามารถสนองผลประโยชน์ของมนุษย์ที่ต้องมีไว้ในบางยุคบางสมัยได้เป็นอย่างดี

ค. “มะคอลิหฺ ตะฮซินียะฮฺ” (المصالح التحسينية) คือ ผลประโยชน์ที่ทำให้เกิดความ สมบูรณ์หากขาดไปแล้ว จะไม่ทำให้เกิดความยากลำบาก แต่การรักษามันไว้ ถือว่าเป็นการรักษา จริยธรรมหรือประเพณีอันดีงาม เช่น การรักษามารยาทในการพูดจา มารยาทในการกินและดื่ม ตลอดจน การปกปิดเอาเราะฮฺ (عورة) หรือส่วนของร่างกายมนุษย์ที่พึงปกปิด เป็นต้น

การกำหนดบทบัญญัติโดยยึดผลประโยชน์ตามที่ได้กล่าวมานั้น จะต้องให้ความสำคัญในการ รักษาผลประโยชน์ที่จำเป็นลำดับแรก ถัดไปเป็นการรักษาผลประโยชน์ที่ต้องมีไว้ และลำดับสุดท้ายคือผล ประโยชน์ตะฮซินียะฮฺ หรือผลประโยชน์ที่ทำให้เกิดความสมบูรณ์

ดังนั้น ผลประโยชน์ตะฮซินียะฮฺนั้น จะไม่เป็นที่ยอมรับหากการรักษาผลประโยชน์อันนี้จะทำให้ ขัดกับผลประโยชน์ที่จำเป็น จึงอนุมัติให้เปิดเอาเราะฮฺ (ส่วนที่พึงปกปิดของร่างกายมนุษย์) ได้ เพื่อการ รักษาพยาบาลหรือผ่าตัดที่ถือว่ามีความจำเป็น ทั้งนี้ เพราะการปกปิดเอาเราะฮฺนั้นเป็นผลประโยชน์ ตะฮซินียะฮฺเพื่อรักษาจรรยาบรรณอันดีงาม ส่วนการรักษาพยาบาลนั้นเป็นสิ่งที่จำเป็น”

” ยัซริกอ. 1 . 93-94

2. ผลประโยชน์ที่อิสลามปฏิเสธหรือไม่ยอมรับ เช่น การฆ่าตัวตาย ซึ่งบางครั้งอาจทำให้เกิดประโยชน์แก่ผู้ที่ฆ่าตัวเองในการหนีปัญหาความยากแค้นหรือความทุกข์ทรมานจากโรคที่ไม่มีทางรักษาให้หายได้ แต่เป็นผลประโยชน์ที่อิสลามไม่ยอมรับ จึงนำมาใช้ในการบัญญัติกฎหมายไม่ได้อย่างเด็ดขาด

3. ผลประโยชน์ที่ไม่มีหลักฐานยอมรับและไม่มีความปฏิเสธ แต่การยึดเอาผลประโยชน์ดังกล่าวในการกำหนดบทบัญญัตินั้นจะทำให้ได้มาซึ่งผลดีหรือจัดผลเสียได้ ผลประโยชน์ลักษณะนี้เองที่เรียกว่า "มะสอลิห มุรสะละฮ"

อย่างไรก็ตาม อิมามอัลเฆาะซาลีย์ มีความเห็นว่า มัศละหะมุรสะละฮนั้น บางครั้งเป็นผลประโยชน์ที่สอดคล้องกับชนิดของกฎหมายที่ถูกกำหนดมา และบางครั้งเป็นผลประโยชน์ที่แปลกแยกจากกฎหมายที่เคยมีการบัญญัติมา อีกทั้งไม่มีหลักฐานแสดงว่ายอมรับด้วย แต่เป็นผลประโยชน์ที่ไม่ขัดกับตัวบทเฉพาะเดียวกันก็ไม่มีการนำไปใช้ในชนิดของปัญหาที่คล้ายคลึงกัน อิมามอัลเฆาะซาลีย์ ได้กล่าวมีความว่า

"ทุกๆ ผลประโยชน์ที่ไม่เกี่ยวกับดารรักษาเป้าหมายหลักของกฎหมายอิสลามซึ่งเป็นที่เข้าใจจากอัลกุรอาน สุนนะฮ์ หรืออิจญ์มาฮ์ อีกทั้งเป็นผลประโยชน์ที่ไม่สอดคล้องกับการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ในอิสลาม ผลประโยชน์เช่นนี้ถือว่าใช้ไม่ได้ จึงต้องตัดทิ้งไป ผู้ใดก็ตามที่ยึดผลประโยชน์เช่นนี้ แท้จริงเขาได้กำหนดกฎหมายขึ้นเอง เช่นเดียวกับผู้ที่ใช้หลักการอิสติหฺซาน และทุกๆ ผลประโยชน์ที่เกี่ยวกับการรักษาเป้าหมายหลักของกฎหมายอิสลาม ซึ่งเป็นที่ทราบว่าเป็นเป้าหมายของกฎหมายอิสลามที่มาจากอัลกุรอาน สุนนะฮ์ หรืออิจญ์มาฮ์ ผลประโยชน์เช่นนี้ มิได้ออกนอกหลักการนี้ แต่ไม่เรียกว่ากียาสเพราะมันเป็นมัศละหะมุรสะละฮ์ เพราะกียาสนั้น จะต้องมีตัวหลัก (อัศล) ที่แน่นอน แต่เป้าหมายของกฎหมายอิสลามมิใช่เป็นสิ่งที่จะได้รู้ได้จากเพียงหลักฐานเดียวเท่านั้น แต่มาจากหลายๆ หลักฐานทั้งจากอัลกุรอาน สุนนะฮ์ สภาพแวดล้อมตลอดจนสัญญาณต่างๆ ของทุกมอีกด้วย จึงเรียกว่า "มัศละหะมุรสะละฮ์" ดังนั้น หากเราอธิบายมัศละหะฮ์ว่าเป็นการรักษาเป้าหมายของกฎหมายอิสลามก็ไม่มีข้อสงสัยว่า เป็นหลักการที่จะต้องยึดปฏิบัติ ยิ่งกว่านั้นจะต้องเชื่ออย่างเด็ดขาดว่า เป็นแหล่งที่มาของกฎหมายด้วย"¹⁸

ค. สาเหตุของการนำหลักการมะสอลิห มุรสะละฮ์ในการกำหนดบทบัญญัติ

การนำหลักการมัศละหะฮ์มาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติของปัญหาต่างๆ นั้น จะเกิดจากสาเหตุ 4 ประการ ดังต่อไปนี้¹⁹

1. เพื่อให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์แก่สังคมและมุสลิมมนุษย์ เช่น การบัญญัติกฎหมายภาษี เพื่อนำรายได้เป็นค่าใช้จ่ายในการจัดสาธารณประโยชน์ด้านต่างๆ เป็นต้น
2. เพื่อขจัดปัญหาและความเสียหายที่เป็นโทษแก่บุคคล และสังคม ทั้งทางด้านวัตถุ

¹⁸ อัลเฆาะซาลีย์, 1 : 310 311

¹⁹ ดู ยัชวีรกอ, 1 : 97

ด้านจริยธรรมหรือด้านคุณธรรม เช่น การห้ามมิให้บุคคลไปยังประเทศบางประเทศที่เป็นแหล่งอบายมุข เป็นต้น

3. ปิดหนทาง (سد الذرائع) คือ การปิดหนทางที่จะนำไปสู่การเพิกเฉยต่อบทบัญญัติหรือหลีกเลี่ยงการปฏิบัติตามบทบัญญัติ หรือนำไปสู่การฝ่าฝืนบทบัญญัติ เช่น การห้ามสตรีที่กำลังอยู่ในภาวะอดคะฮออกนอกบ้าน เพราะจะนำไปสู่การเพิกเฉยต่อหน้าที่ของตนในการไว้ทุกข์แก่สามี ที่ผู้เป็นภริยาจะต้องปฏิบัติในช่วงดังกล่าว และการห้ามสร้างมัสยิดบนสุสาน เพราะจะนำไปสู่การเคารพบูชาต่อผู้ตาย โดยเฉพาะผู้ตายที่มีชื่อเสียง

4. การเปลี่ยนแปลงของกาลเวลา ซึ่งมีผลต่อการเปลี่ยนแปลงในการดำรงชีวิตของมนุษย์ ทำให้เกิดความแตกต่างจากรากการดำรงชีวิตของคนรุ่นก่อน เช่น การหย่าสามเตาะลากในวาระเดียวกัน ตามรายงานต่อไปนี้

عن ابن عباس قال : كان الطلاق على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم وابي بكر وسنتين من خلافة عمر ، طلاق الثلاث واحدة . فقال عمر : ان الناس قد استعجلوا في امر كانت لهم فيه اناة ، فلو امضينا عليهم ، فامضاه عليهم
رواه مسلم واحمد

ความว่า “การหย่าในสมัยของท่านนบี (คือลดลุลอฮฺอะลียะฮฺวะสลัลัม) สมัยของอุมัร บักร และสองปีแรกในสมัยของอุมัร การหย่าสามนั้นถือว่าเป็นหนึ่งเท่านั้น ภูมิรจึงกล่าวว่า “แท้จริงประชาชนได้รับร้อนในการกระทำที่พวกเขามีสิทธิที่จะค่อยๆ ทำก็ได้ ดังนั้น หากเราให้มีผลตามความรร้อนของพวกเขา (มันก็จะมิมผล)” จากนั้นท่านก็ให้มีผลต่อพวกเขา”

รายงานโดย มุสลิมและอะหมัด

จากรายงานดังกล่าวจะเห็นได้ว่า มีการเปลี่ยนแปลงในด้านพฤติกรรมของประชาชนในเรื่องการหย่า คือแทนที่จะหย่าหนึ่งเตาะลากในแต่ละวาระ กลับไปหย่าสามเตาะลากรวดในวาระเดียวกัน อุมัรจึงกำหนดให้มีผลเป็นสามเตาะลาก โดยใช้หลักการมะศอลิหฺ มุรสะละฮฺ ทั้งนี้ เพื่อยับยั้งพฤติกรรมดังกล่าวของประชาชน

ง. ลักษณะบทบัญญัติที่ใช้หลักการ มะศอลิหฺ มุรสะละฮฺ

1. บทบัญญัติที่เกี่ยวกับการบริหารกิจการทั่วไปที่เป็นผลประโยชน์ของสังคม ซึ่งเป็นการวางกฎเกณฑ์เพื่อจัดระบบของสังคมในด้านต่างๆ เช่น การเรียกเก็บภาษีเพื่อการวางแผนผังเมือง เพื่อสร้างถนนหนทาง สถานสงเคราะห์คนชรา สถานเลี้ยงเด็กกำพร้าและเพื่อการประกันสังคม เป็นต้น การจัดตั้งองค์กรเพื่อรับผิดชอบโครงการดังกล่าวโดยกำหนดรายจ่ายจากภาษีที่เก็บจากผู้มีรายได้สูง ถือว่าเป็นการ

กระทำโดยอาศัยหลักการมัศละหะฮะ มุรสะละฮะ เช่นกัน

นอกจากนี้ การกำหนดราคาสินค้า การกำหนดระเบียบจราจร ก็ทำโดยอาศัยหลักการนี้เช่นกัน

2. บทบัญญัติเกี่ยวกับการจัดระบบตุลาการและบทบัญญัติบางอย่างที่เกี่ยวกับกฎหมายแพ่ง

ก. บทบัญญัติเกี่ยวกับการจัดระบบตุลาการนั้น เช่น การแบ่งอำนาจของศาลเป็นศาลอาญาและศาลแพ่ง การจัดระดับชั้นของศาลให้มีหลายชั้น เพื่อเปิดโอกาสให้ผู้ที่แพ้คดีในศาลชั้นต้นสามารถอุทธรณ์และฎีกาคดีได้ และการกำหนดอายุความคดีต่างๆ เพื่อมิให้เกิดความยุ่งยากในการพิจารณา

ข. บทบัญญัติเกี่ยวกับกฎหมายแพ่ง เช่นการกำหนดบทบัญญัติให้ถือว่า สามัญหาบสาบสูญไปเป็นเวลา 4 ปี ขาดจากการเป็นสามีภริยาในเมื่อผู้เป็นภริยาร้องขอต่อศาล ถึงแม้ว่าจะไม่มีหลักฐานแสดงว่าสามีนั้นได้เสียชีวิตไปแล้วก็ตาม และการถือว่าการทำนิติกรรมในอสังหาริมทรัพย์นั้นจะไม่มีผลบังคับ หากไม่มีการจดทะเบียนต่อนายทะเบียน เป็นต้น²⁰

ทั้งหมดนี้ ล้วนเป็นการกำหนดบทบัญญัติโดยอาศัยหลักการมะศอลิหะ มุรสะละฮะ ทั้งสิ้น

จ. กฎเกณฑ์ในการใช้หลักการมะศอลิหะ มุรสะละฮะ

บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามที่ยอมรับหลักการนี้มาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติต่างเห็นพ้องกันว่า การใช้หลักการนี้ในการกำหนดบทบัญญัตินั้นใช้ได้เฉพาะปัญหาที่เกี่ยวกับเรื่องมุอามะละดเท่านั้น สำหรับอิลละฮียในการกำหนดบทลงโทษและเรื่องอื่นๆ ที่มนุษย์ไม่สามารถเข้าใจเหตุผลของการบัญญัตินั้น ไม่อาจที่จะนำเอาหลักการนี้ไปใช้ได้ นอกจากนั้น การใช้หลักการนี้จะต้องมีเงื่อนไขดังต่อไปนี้ คือ²¹

ก. จะต้องเป็นผลประโยชน์ที่แท้จริง ไม่เพียงแต่เป็นที่คาดคะเนเท่านั้นว่า เป็นผลประโยชน์ คือ การกำหนดบทบัญญัติจะทำให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์อย่างแน่นอน หรือจัดความเสียหายอย่างชัดเจน

ข. เป็นผลประโยชน์ของส่วนรวม มิใช่เป็นผลประโยชน์เฉพาะบุคคลหรือกลุ่มบุคคล กล่าวคือ การยึดเอาหลักการมัศละหะฮะ มุรสะละฮะเป็นเกณฑ์ในการบัญญัติกฎหมายนั้น จะเป็นผลดีแก่คนส่วนใหญ่ สำหรับผลประโยชน์ของบุคคลหรือกลุ่มบุคคลนั้นไม่อาจนำมาเป็นเกณฑ์ในการบัญญัติกฎหมายโดยใช้หลักการนี้ได้

ค. เป็นผลประโยชน์ที่ไม่ขัดกับตัวบท หรือมติเอกฉันท์ หรือเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม จึงไม่มีการคำนึงถึงผลประโยชน์ใดๆ ทั้งสิ้นที่ขัดกับตัวบทหรืออิจญ์มาฮ์หรือเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม

²⁰ ยัรซัรกอ, 1 : 107 - 111

²¹ ค็อลลาฟ, หน้า 99-100

ฉ. ทัศนะของนักกฎหมายอิสลามที่มีต่อมะคอธิหฺ มุรสะละฮฺ

มะคอธิหฺ มุรสะละฮฺ เป็นหลักการที่บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะแตกต่างกัน โดยมีปราชญ์กฎหมายอิสลามไม่น้อยที่ไม่ยอมรับหลักการนี้ โดยเฉพาะนักกฎหมายอิสลามสังกัดมัซฮับชาฟีอีย์ สำหรับมัซฮับที่ยอมรับหลักการนี้ในการกำหนดบทบัญญัติในกรณีที่ไม่มีความชัดแจ้งและไม่มีความขัดแย้งกัน คือ มัซฮับมาลิกีย์ และมัซฮับหัมบะลี โดยเหตุผลสนับสนุนดังต่อไปนี้²²

1. บรรดาเศาะฮาบะฮฺได้ยึดเอาหลักการมัศละหะฮฺมุรสะละฮฺในการกำหนดบทบัญญัติในหลายเรื่อง เช่น

ก. การรวบรวมอัลกุรอานให้อยู่ในเล่มเดียวกันโดยยึดเอาจำนวนของเผ่ากุรัยชฺ ซึ่งการกระทำเช่นนี้ไม่เคยปรากฏในสมัยของท่านนบี (คือลิลลิลฮุอะลียะฮฺวะลิลลาม) เหตุผลในการรวบรวมคือการยึดหลักการมัศละหะฮฺมุรสะละฮฺนั่นเอง

ข. ท่านอุมัร (เราะฎิยัลลอฮุอันฮุ) ได้จัดการลงโทษบุคคลที่ผสมนมสดกับน้ำด้วยการเททิ้ง โดยอาศัยหลักการมัศละหะฮฺ มุรสะละฮฺ ทั้งนี้ เพื่อให้ผู้กระทำเช่นนั้นและผู้อื่น กล้าที่จะหลีกหลางอีกในอนาคต ซึ่งตามหลักการแล้ว กระทำไม่ได้ เพราะเป็นการทำลายทรัพย์สินโดยไม่มีประโยชน์แต่อย่างใด

ท่านอุษมาน (เราะฎิยัลลอฮุอันฮุ) ได้กำหนดให้ภรรยาที่ถูกสามีหย่าขาดในช่วงเวลาที่สามีกำลังป่วยหนักที่นำไปสู่การเสียชีวิต โดยที่สามีมีเจตนาจะให้ภรรยาหมดสิทธิที่จะได้รับส่วนแบ่งจากกองมรดกของตน ด้วยการให้ผู้เป็นภรรยาที่ถูกหย่าขาดแล้วนั้นยังมีสิทธิรับมรดกได้ แม้ว่าการเป็นสามีภริยากันจะขาดจากกันอย่างสมบูรณ์แล้วก็ตาม ทั้งนี้ โดยอาศัยหลักการมัศละหะฮฺมุรสะละฮฺเช่นเดียวกัน เป็นต้น

2. บทบัญญัติต่างๆ ของอิสลามนั้นถูกบัญญัติขึ้นมาเพื่อให้บรรลุผลประโยชน์ของมวลมนุษยชาติ ดังนั้น ปัญหาต่างๆ ที่ไม่มีตัวบทหรือมติเอกฉันท์ของปราชญ์กฎหมาย ก็ต้องกำหนดขึ้นโดยอาศัยหลักการมัศละหะฮฺมุรสะละฮฺ เพราะบทบัญญัติที่นำมาซึ่งผลประโยชน์นั้นเชื่อได้ว่าเป็นบทบัญญัติที่สอดคล้องกับเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม

3. ค่านิยมและสภาพแวดล้อมนั้นจะเปลี่ยนแปลงอยู่เรื่อยๆ ปัญหาใหม่ๆ ก็เกิดขึ้นเสมอ ดังนั้นในการกำหนดบทบัญญัติ จึงต้องคำนึงถึงสิ่งเหล่านี้ด้วย ถ้าหากไม่สามารถยึดเอาหลักการมะคอธิหฺ มุรสะละฮฺ มาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติแล้ว จะทำให้กฎหมายอิสลามไม่สามารถตอบสนองความต้องการของสังคมที่มีการเปลี่ยนแปลงอยู่ตลอดเวลาได้

ช. ความแตกต่างระหว่างกียาส อิสติหฺซาน และมัศละหะฮฺมุรสะละฮฺ²³

ในการกำหนดบทบัญญัติของปัญหาใดก็ตาม หากมีตัวบทจากอัลกุรอาน หะดีษ หรืออิจญ์มาอฺ กำหนดบัญญัติอยู่แล้ว ก็ต้องปฏิบัติตามบทบัญญัติดังกล่าวอย่างเคร่งครัด โดยไม่เปิดทางให้ทำการ

²² ศ็อดลาฟ B. หน้า 85 - 86

²³ ศ็อดลาฟ B. หน้า 67 68 และบัชฎอียะฮฺ 2 : 740

วิเคราะห์วินิจฉัยเพื่อกำหนดบทบัญญัติใหม่ เพราะมีบทบัญญัติที่ถูกกำหนดโดยอัลกุรอาน สุนนะฮ์หรือ
อิजมาอ์ ที่ไม่สามารถเปลี่ยนเป็นอย่างอื่นได้

ถ้าหากเป็นปัญหาที่ไม่มีตัวบทและไม่มีอิจมาอ์ แต่เป็นปัญหาที่มีลักษณะใกล้เคียงกับปัญหาอื่น
ที่มีตัวบทหรืออิจมาอ์กำหนดบทบัญญัติอยู่แล้ว ก็ให้ผนวกเข้ากับปัญหาที่มีบทบัญญัติอยู่แล้วโดยใช้
บทบัญญัติเดียวกัน การกระทำเช่นนี้เป็นการกำหนดบัญญัติโดยใช้หลักการกียาส

ถ้าเป็นปัญหาที่ไม่มีตัวบทและไม่มีอิจมาอ์ แต่หากใช้หลักการทั่วไปหรือใช้หลักการกียาสที่
ชัดเจนในการกำหนดบทบัญญัติ จะทำให้เกิดความเสียหายหรือความไม่ยุติธรรมขึ้นได้ จึงจำเป็นต้องหัน
จากหลักการทั่วไปหรือจากหลักการกียาสที่ชัดเจนไปเป็นบทบัญญัติอย่างอื่นที่เหมาะสมกว่า โดยมีเหตุผล
ที่หนักแน่นกว่า การบัญญัติโดยวิธีดังกล่าวนี้เรียกว่า "อิสติฮซาน"

แต่ถ้าเป็นปัญหาที่ไม่มีตัวบทและไม่มีอิจมาอ์ ทั้งไม่มีกรณีใกล้เคียงกันหรือหลักการทั่วไปที่อาจ
นำเป็นเกณฑ์ในการบัญญัติทุกมได้ แต่มีลักษณะที่เหมาะสมที่จะบัญญัติทุกมได้ ก็จะนำมาซึ่งผล
ประโยชน์หรือปลดเปลื้องความเสียหาย จึงมีการบัญญัติทุกมโดยอาศัยเหตุผลดังกล่าวเป็นหลัก การ
กระทำเช่นนี้เรียกว่า "อิสติศลาห" หรือการบัญญัติทุกมโดยใช้หลักการ "มัศละหะฮ์ มุรสะละฮ์" นั่นเอง

3.3 อัลอurf (العرف)

ก. ความหมายของ "อurf"

"อurf" (العرف) หมายถึง จารีตประเพณี "อurf" ในภาษาอาหรับ แสดงถึงความหมายสอง
ประการ คือ

1. ความต่อเนื่องและติดต่อกันของสิ่งหนึ่งสิ่งใด (تتابع الشيء متصلا بعضه ببعض)
2. ความเงียบและความสงบทางจิตใจ (السكون والطمأنينة)

สำหรับความหมายของ "อurf" ทางวิชาการนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮได้ให้คำ
นิยามไว้มากมาย แต่มีความหมายคล้ายๆ กัน

อันนะสะฟี (النسفی) เสียชีวิตปี ฮ.ศ. 710 ได้ให้คำนิยามของอurfว่า

ما استقر في النفوس وتلقته الطباع السليمة بالقبول

หมายความว่า "อurf คือ สิ่งสถิตยอยู่ในจิตใจ และเป็นที่ยอมรับโดยสัญญาติญาณอันเที่ยงตรง"
นักกฎหมายอิสลามยุคปัจจุบันได้ให้คำนิยามของอurfว่า

ما استقرت عليه نفوس الناس ، وتلقته الطباع السليمة بالقبول ، وصار عندهم

شاعرا في جميع البلاد أو بعضها ، قولا كان أو فعلا

หมายความว่า "อurf คือ สิ่งที่สถิตยอยู่ในใจของมนุษย์ ซึ่งเป็นที่ยอมรับโดยสัญญาติญาณอัน

เที่ยงตรงและเป็นที่ยอมรับร่วมกันในหมู่มุขย้อย่างแพร่หลาย ซึ่งอาจมีในทุกประเทศหรือบางประเทศ ทั้งที่เป็นคำพูดและการกระทำ"²⁴

ข. ที่มาและความสำคัญของ "อุรฟ"

การกระทำของมนุษย์ที่กระทำโดยสมัครใจนั้น ย่อมมีสาเหตุ บางทีอาจเป็นสาเหตุจากภายนอก เช่น เชื่อว่าทำแล้วได้ประโยชน์ บางทีอาจเป็นสาเหตุจากภายใน เช่น การตอบโต้เพื่อเป็นการแก้แค้น และการเจียนเฉยอันเกิดจากความละอายหรือความเกรงใจ

ประเพณีที่แพร่หลายในประเทศหนึ่งหรือชนกลุ่มใดกลุ่มหนึ่งนั้น จะเกิดจากสาเหตุและวิธีที่แตกต่างกัน แต่ส่วนมากจะเกิดจากความจำเป็น คือมีสภาพที่ทำให้ต้องทำสิ่งใดสิ่งหนึ่ง โดยได้มีการกระทำซ้ำแล้วซ้ำเล่าจนเป็นที่แพร่หลาย ความจำเป็นนั้นจะแตกต่างกันตามสภาพของธรรมชาติ ระบบของสังคม และลัทธิความเชื่อ เป็นต้น อย่างไรก็ตาม อาจมีประเพณีบางอย่างที่สืบทอดมาจากบรรพบุรุษในอดีต แม้จะไม่มี ความจำเป็นแต่อย่างใดในการนำมาใช้ก็ตาม

จารีตประเพณีมีอิทธิพลมากต่อชีวิตของมนุษย์ และถือว่าเป็นส่วนหนึ่งของชีวิตที่ไม่อาจหลีกเลี่ยงได้ จนถือได้ว่าเป็นนิสัยลำดับที่สองของมนุษย์ ปราชญ์กฎหมายอิสลามได้กล่าวไว้ว่า "การที่จะถอนประเพณีออกจากมนุษย์นั้น จะทำให้เกิดความยากลำบากอย่างใหญ่หลวง"

ดังนั้น บรรดาราชและผู้ที่ต้องการเปลี่ยนแปลงสภาพของสังคมจึงต้องประสบกับความยากลำบากในการลบล้างหรือเปลี่ยนแปลงประเพณีต่างๆ ที่ไม่ดิงาม บางครั้งถึงกับจำเป็นต้องใช้กำลังแทนที่จะใช้วิธีแบบค่อยเป็นค่อยไป ท่านหญิงอาฮิชะฮฺ (เราะฎิยฺ) ได้กล่าวถึงวิธีการของอิสลามในเรื่องนี้ว่า

انما نزل أول ما نزل من القرآن سورة فيها ذكر الجنة والنار ، حتى إذا قاب الناس إلى الاسلام نزل الحلال والحرام ، ولو نزل أول شيء : لا تشربوا الخمر ولا تنزوا ، لقالوا : لا ندع الخمر ولا الزنا أبداً

رواه البخاري

ความว่า "ความจริงในเบื้องต้นแรกที่อัลกุรอานถูกประทานลงมานั้น เป็นซูเราะฮฺที่กล่าวถึงสวรรค์และนรก จนประชาชนกลับเข้าสู่อิสลาม จึงได้ประทานเรื่องทะเลสาบและหะรอมลงมา หากมีการประทานในเบื้องต้นว่า "พวกเจ้าจงอย่าดื่มสุราและอย่าผิดประเวณี" แน่อน พวกเขาก็จะกล่าวว่า "เราจะไม่ละทิ้งสุราและการผิดประเวณีอย่างเด็ดขาด"

รายงานโดย บุคอรี

²⁴ อัลคุรกีญ, อับดุลลอฮฺ 1980 أصول مذهب الامام احمد ريبات مكتبة بصرى ريبات ألفتة دينية หน้า 522

จากที่กล่าวมานั้นจะเห็นได้ว่า ประเพณีบางอย่างนั้นเป็นสิ่งที่ใช้ได้ บางอย่างเป็นประเพณีที่ไม่ได้ใช้ไม่ได้ ถึงแม้ได้มีการประพฤติปฏิบัติตามนั้นมาเป็นเวลาช้านานแล้วก็ตาม

จารีตประเพณีส่งอิทธิพลในการดำรงชีวิตของสังคมมนุษย์มาเป็นเวลาช้านานมาแล้ว ในสังคมมนุษย์ที่ไม่มีบทบัญญัติทางกฎหมาย จารีตประเพณีจะทำหน้าที่เหมือนกับกฎหมายที่ถูกจะนำไปใช้ในการตัดสินความขัดแย้งที่เกิดขึ้นในสังคมนั้นๆ²⁵ แม้แต่ในปัจจุบันจารีตประเพณีก็ยังเป็นแหล่งที่มาสำคัญของกฎหมาย จึงมีจารีตประเพณีที่ถูกบัญญัติเป็นตัวบทกฎหมาย ยิ่งกว่านั้น จารีตประเพณีที่มีการปฏิบัติโดยไม่มีกฎหมายรองรับอย่างชัดเจน ก็ยังถือเป็นกฎหมายจารีตประเพณี ที่ทำหน้าที่เคียงคู่กับกฎหมายที่เป็นลายลักษณ์อักษร²⁶

ค. ความแตกต่างระหว่าง “ฮุฟ” กับหลักการบางอย่าง

1. ฮุฟกับอาเคะฮ (عكس)

ปราชญ์บางท่านมีความเห็นว่า ฮุฟและอาเคะฮ เป็นศัพท์ทางวิชาการที่มีความหมายเหมือนกัน จึงได้มีการกำหนดกฎเกณฑ์ عكس العكس แปลว่า ประเพณีจะถูกนำไปใช้ในการกำหนดบทบัญญัติ

ปราชญ์บางส่วนเห็นว่า ฮุฟ คือจารีตประเพณีที่เป็นคำพูด แต่อาเคะฮนั้น เป็นจารีตประเพณีที่เป็นการกระทำ

ในขณะที่ปราชญ์บางท่านเห็นว่า อาเคะฮนั้น ครอบคลุมประเพณีของคนคนเดียวหรือของกลุ่มชน แต่ฮุฟจะใช้เฉพาะประเพณีของกลุ่มชนเท่านั้น²⁷

2. ฮุฟกับอิญมาอ

ความแตกต่างระหว่างฮุฟกับอิญมาอนั้น พอจะสรุปได้ดังนี้ คือ²⁸

ก. ฮุฟเป็นคำพูดหรือการกระทำที่สอดคล้องกันของประชาชนโดยทั่วไป ทั้งผู้ที่มีความรู้และไม่มีความรู้ แต่อิญมาอนั้นจะเกิดความเห็นที่สอดคล้องกันของบรรดาผู้รู้เท่านั้น

ข. ฮุฟจะเกิดขึ้นโดยการกระทำหรือการพูดของคนส่วนใหญ่ หากมีบางคนไม่ปฏิบัติตาม ก็จะไม่มีผลกระทบต่อฮุฟ แต่อิญมาอนั้น จะไม่เกิดขึ้นได้หากมีผู้รู้ตะฮิดบางคนไม่เห็นด้วย

ค. บทบัญญัติที่ถูกกำหนดโดยการอิญมาอจะมีฐานะเหมือนบทบัญญัติที่ถูกกำหนดโดยอาศัยตัวบทที่ไม่อาจเปลี่ยนแปลงได้ แต่บทบัญญัติที่กำหนดโดยการอาศัยฮุฟจะเปลี่ยนแปลงตามการเปลี่ยนแปลงของฮุฟ

²⁵ อับดุลกอ. 1 : 132

²⁶ ดู หมายเหตุ แสดงอยู่ 2538 ความรู้เบื้องต้นเกี่ยวกับกฎหมายทั่วไป, พิมพ์ครั้งที่ 12, ส. ปรกาศพริก, หน้า 63-64

²⁷ อัศคุรกีบี, หน้า 523

²⁸ อัศคุรกีบี, หน้า 524

ง. อurf บางอย่างอาจใช้ไม่ได้ (เช่น) อurf ที่ขัดกับตัวบท สำหรับอิญมาอุนั้นจะไม่มีลักษณะเช่นนี้เลย

ง. ประเภทต่างๆ ของอurf

อurf ทางด้านเนื้อหา มี 2 ประเภท คือ อurf ที่เป็นการกระทำ และอurf ที่เป็นการกระทำ อurf ทางด้านลักษณะก็จะแบ่งออกเป็นอurf ที่ทั่วไปที่แพร่หลายทุกหนแห่ง และอurf เฉพาะของกลุ่มชนหรือที่แห่งหนึ่งแห่งใด และอurf ทางด้านทัศนะของกฎหมายอิสลามจะแบ่งเป็นอurf ที่ใช้ได้ และอurf ที่ใช้ไม่ได้ รายละเอียดของแต่ละประเภทดังกล่าวมีดังต่อไปนี้

1. อurf ที่เป็นการกระทำและอurf ที่เป็นการกระทำ

อurf ที่เป็นการกระทำ คือ คำพูดที่แพร่หลายในหมู่คน เพื่อแสดงถึงสิ่งใดสิ่งหนึ่ง เมื่อใช้คำนั้นก็จะเข้าใจความหมายของคำนั้นทันทีว่า คือสิ่งใดสิ่งหนึ่ง แม้จะไม่ตรงกับ ความหมายเดิมของคำนั้นก็ตาม เช่น คำว่าไม่มีสตางค์ ซึ่งหมายความว่า ไม่มีเงิน และคำว่าเนื้อ ซึ่งหมายถึงเนื้อสัตว์ นอกเหนือจากปลา เป็นต้น

อurf ที่เป็นการกระทำ คือ ความเคยชินในการกระทำสิ่งใดสิ่งหนึ่ง เช่น การหยุดทำงานหนึ่งวันหรือสองวันในหนึ่งสัปดาห์สำหรับผู้รับจ้างทำงานเป็นรายเดือน อurf ในการซื้อวัสดุก่อสร้างเป็นจำนวนมาก ผู้ขายต้องส่งสินค้าถึงสถานที่ก่อสร้างของผู้ซื้อ และอurf ในการรักษาทรัพย์สินในที่ๆ เหมาะสมกับทรัพย์สินนั้นๆ จึงจะถือว่าผู้ที่ลักลอบเอาทรัพย์สินไปนั้นเป็นผู้ลักทรัพย์ เป็นต้น²⁹

2. อurf ทั่วไปและอurf เฉพาะ

อurf ทั่วไป คือ อurf ที่ถือปฏิบัติกันในทุกหนแห่งและทุกยุคทุกสมัย เช่น การจ้างทำของ การเข้าห้องน้ำโดยกำหนดค่าเช่าที่แน่นอน แต่ไม่ได้กำหนดระยะเวลาและปริมาณน้ำที่ใช้ เป็นต้น

อurf เฉพาะ คือ อurf ที่ถือปฏิบัติ ณ แห่งใดแห่งหนึ่งหรือกลุ่มใดกลุ่มหนึ่งอาทิฟิโอะอาชีฟหนึ่งซึ่งมีมากมาย และจะมีการเปลี่ยนแปลงตามกาลเวลา³⁰

3. อurf ที่ใช้ได้และอurf ที่ใช้ไม่ได้

อurf ที่ใช้ได้ คือ จารีตประเพณีที่ถือปฏิบัติกันโดยไม่ขัดกับตัวบทของกฎหมาย และไม่ทำให้เสียผลประโยชน์หรือได้รับความเสียหาย

อurf ที่ใช้ไม่ได้ คือ จารีตประเพณีที่ถือปฏิบัติกันแต่ขัดกับตัวบทหรืออิญมาอฺ หรือเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม หรือทำให้เกิดความเสียหาย เช่น ประเพณีที่ยอมรับกันในเรื่องของการกัฎมที่มีดอกเบี้ย เป็นต้น³¹

²⁹ ยติศุรกี๊, หน้า 526

³⁰ อ้างแล้ว, หน้า 525 526

³¹ อ้างแล้ว, หน้า 526

จ. เงื่อนไขในการใช้อุรฟ

อุรฟที่ใช้ได้ซึ่งจะถูกนำมาใช้เป็นเกณฑ์ในการกำหนดบทบัญญัตินั้นจะต้องมีเงื่อนไขดังต่อไปนี้³²

1. เป็นอุรฟที่เป็นที่ยอมรับโดยคนทั่วไปหรือคนส่วนใหญ่ หากเป็นอุรฟที่มีการใช้และปฏิเสธการใช้เท่าๆ กัน ก็ไม่อาจนำมาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติได้
2. เป็นอุรฟที่กำลังใช้กันอยู่ในขณะที่ต้องการนำมาใช้เป็นเกณฑ์ในการกำหนดบทบัญญัติ ดังนั้นอุรฟในอดีตที่เลิกใช้ไปแล้ว หรืออุรฟที่คาดว่าจะเกิดขึ้นในอนาคต ก็ไม่สามารถจะนำมาใช้ในการกำหนดเป็น hukum ได้
3. ไม่มีการยืนยันที่ขัดกับอุรฟ ทั้งนี้ หากไม่มีการกำหนดเป็นอย่างอื่น โดยฝ่ายที่เกี่ยวข้อง ก็ให้ถือเสมือนหนึ่งว่ามีการยอมรับเงื่อนไขที่ถูกกำหนดโดยอุรฟ ดังนั้น หากมีการยืนยันที่ขัดกับอุรฟก็จะมีผลตามการยืนยันอย่างแน่นอน เพราะเป็นเงื่อนไขที่ถูกระบุไว้อย่างชัดเจน
4. เป็นอุรฟที่ไม่ขัดกับตัวบท หากเป็นอุรฟที่ขัดกับตัวบท ก็ถือว่าใช้ไม่ได้ เช่น อุรฟในการกู้ยืมโดยมีค่าตอบแทน เป็นต้น

ฉ. อุรฟกับการเป็นแหล่งที่มาของบทบัญญัติ

ไม่มีหลักฐานที่ชัดเจนที่แสดงว่า อุรฟเป็นแหล่งที่มาของ hukum แม้ว่าบรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮฺ มักจะยกหลักฐานสองประการต่อไปนี้เพื่อสนับสนุนว่าอุรฟนั้นเป็นแหล่งที่มาของ hukum ก็ตามหลักฐานแรก คือคำตรัสของอัลลอฮฺ

خذ العفو وأمر بالعرف وأعرض عن الجاهلین

199: الاعراف

ความว่า "เจ้าจงยึดไว้ซึ่งการผ่อนปรน และจงสั่งใช้ในสิ่งที่ดีงาม (อัลอุรฟ) และจงหันหลังให้แก่ผู้โง่เขลาทั้งหลาย

อัลอะอรอฟ : 199

ความจริง คำว่าอุรฟที่มีกล่าวในอายะฮ์ดังกล่าว คงมิใช่อุรฟซึ่งหมายถึงจารีตประเพณีที่เป็นประเด็นปัญหาตามหลักวิชาการในที่นี้ แต่อย่างไรก็ตาม อาจนำมาสนับสนุนหลักการนี้ได้ในทางอ้อม ทั้งนี้ เพราะสิ่งต่างๆ ที่มนุษย์ยอมรับในกิจกรรมของพวกเขานั้น ส่วนใหญ่เกิดจากความจำเป็น อีกทั้งยังเป็นสิ่งที่ดีงามอีกด้วย จึงควรที่จะเป็นที่ยอมรับ³³

หลักฐานที่สอง คือคำกล่าวของอิบนุ มัสอูดว่า

³² ย่างแล้ว, หน้า 526 - 527

³³ อิรซารกอ, 1 : 133

ما رآه المسلمون حسنا فهو عند الله حسن

ความว่า "สิ่งที่บรรดามุสลิมเห็นว่าเป็นสิ่งที่ดี สิ่งนั้นก็จะเป็นสิ่งที่ดีในทัศนะของอัลลอฮ์ด้วย"³⁴

คำพูดของอิบนุมัสนูด (เราะฎียัลลอฮุอันฮุ) ก่อนข้างจะตรงประเด็นมากกว่า ทั้งนี้ เพราะสิ่งที่ชาวมุสลิมเห็นว่าดี ทั้งได้ถือปฏิบัติจนกลายเป็นประเพณีนั้น ถือว่าเป็นสิ่งที่ถูกต้องตามหลักการของอิสลามด้วย แต่จะต้องคำนึงถึงเงื่อนไขที่ว่า จะต้องเป็นประเพณีที่ไม่ขัดกับตัวบทหรือหลักการอย่างชัดเจนอีกด้วย

อย่างไรก็ตาม ผลของฮุรฟที่มีต่อกฎหมายอิสลามนั้น เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป และมีผลมากมาย ด้วย ฮุรฟเป็นหลักฐานในการกำหนดรายละเอียดหรือกำหนดข้อมูลผูกพันในนิติกรรมสัญญาต่างๆ ที่มีได้กำหนดรายละเอียดโดยคู่สัญญา

สิ่งที่ทำให้เห็นว่าฮุรฟนั้นมีความสำคัญมากก็คือ หนึ่งในห้าหลักทั่วไปของกฎหมายอิสลามนั้น เป็นหลักทั่วไปที่เกี่ยวกับฮุรฟ นั่นคือ หลักทั่วไปที่ว่า

"العادة محكمة"

หมายความว่า "ประเพณีนั้นจะถูกนำมาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติ"

อัลสะยูฎี (السيوطي) เสียชีวิต ฮ.ศ. 911 กล่าวว่า

اعلم أن اعتبار العادة والعرف رجح اليه في الفقه ، في مسائل لا تعد ذكره

หมายความว่า "พึงรู้เถิดว่า การยึดถืออาตะฮฺและฮุรฟนั้น มีการนำมาใช้ทางด้านฟิกฮในปัญหามากมายนับไม่ถ้วน"

จากนั้นอัลสะยูฎี ได้กล่าวถึงข้อปลีกย่อยที่เกิดขึ้นจากหลักทั่วไปดังกล่าว ดังต่อไปนี้

ก. อาตะฮฺเกิดขึ้นได้อย่างไร เกิดจากการกระทำครั้งเดียว สองครั้งหรือหลายๆ ครั้ง

ข. จะถือว่าเป็นอาตะฮฺได้นั้นจะต้องเป็นการกระทำที่เกิดขึ้นตามปกติและเกิดขึ้นอย่างสม่ำเสมอ

หากเป็นการกระทำที่ไม่มีความสม่ำเสมอก็ไม่อาจถือเป็นอาตะฮฺได้

ค. อาตะฮฺที่กระทำอย่างสม่ำเสมอของพื้นที่หนึ่ง จะถือเป็นเสมือนเงื่อนไขของประชาชนในพื้นที่นั้นหรือไม่

³⁴ อ้างแล้ว, หน้า 105

ง. คำพูดที่จะอธิบายความหมายให้เป็นไปตามอรรถนั้น จะต้องเป็นอรรถที่มีการใช้มาก่อนจนถึงวันที่กล่าวคำพูดนั้นๆ ไม่ใช่อรรถที่เกิดขึ้นภายหลัง

จ. สิ่งที่ตัวบทกล่าวไว้ลอยๆ โดยไม่มีกำหนดรายละเอียดและไม่มีความหมายในทางภาษา ต้องยึดถือความหมายตามอรรถ³⁵

3.4 อัสติศหาบ (الاستصحاب)

ก. ความหมาย

“อัสติศหาบ” (الاستصحاب) เป็นคำภาษาอาหรับ มีความหมายในทางภาษาคือ การขอติดตามหรือการติดตามเป็นประจักษ์ โดยไม่แยกจากกัน (الملازمة وعدم المفارقة)

สำหรับความหมายของ “อัสติศหาบ” ในทางวิชาการ บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิฏได้ให้คำนิยามที่แตกต่างกัน ซิยาบุดดีน อัชชันญานีย์ (شهاب الدين الزنجاني) เสียชีวิตปี พ.ศ. 656 ได้ให้คำนิยามของอัสติศหาบว่า

الاستدلال بعدم الدليل على نفى الحكم ، أو بقاء ما هو ثابت بالدليل

หมายความว่า “การยึดเหตุผลด้วยการถือว่า การที่ไม่มีหลักฐานเพื่อยืนยันว่าไม่มีหุกม หรือการยึดเหตุผลที่ว่า หุกมที่ถูกกำหนดด้วยหลักฐานนั้น ยังคงมีผลต่อไป”³⁶

กล่าวคือ สิ่งที่ไม่มีหลักฐานก็ให้ถือว่าไม่มีหุกมตลอดไป จนกว่าจะมีหลักฐานเปลี่ยนจากสภาพดังกล่าว เช่น นาย ก อยู่ในสภาพปลอดหนี้ ก็ให้ถือว่าเขาไม่มีความรับผิดชอบในการชำระหนี้ จนกว่าจะมีหลักฐานแสดงว่าเขาติดหนี้ / ขณะเดียวกัน หากนาย ก อยู่ในสภาพติดหนี้ก็ให้ถือว่าเขาอยู่ในสภาพดังกล่าวตลอดไป จนกว่าจะมีหลักฐานแสดงว่าเขาได้ชำระหนี้ไปแล้ว

อัสติศหาบนั้น สามารถยึดเป็นหลักฐานได้ ในเมื่อไม่หลักฐานอย่างอื่น อัลเคาะวาริซมี

ได้กล่าวเกี่ยวกับการเป็นแหล่งที่มาของหุกมของอัสติศหาบว่า “อัสติศหาบนั้น เป็นหลักฐานลำดับสุดท้ายที่ใช้ในการให้คำพิพากษา (ชี้ขาดข้อกฎหมายอิสลาม) ทั้งนี้ เพราะผู้เป็นมุฟตীন เมื่อถูกถามในเหตุการณ์ใดก็ตามจะต้องหาหุกมจากอัลกุรอาน สุนนะฮ์ อิจญ์มาอ์และกียาสตามลำดับ หากไม่มีความมั่นใจว่าหุกมเดิมนั้นเปลี่ยนแปลงหรือไม่ ก็ให้ถือว่ายังไม่มีเปลี่ยนแปลง ถ้าหากไม่มั่นใจว่ามีหุกมหรือไม่ ก็ให้ถือว่าไม่มี” เมื่อสิ่งใดก็ตามไม่มีหุกมที่ถูกกำหนดโดยตัวบทหรือหลักฐานอื่น ก็ให้ยึดหลักการการอนุมัตโดยพื้นฐาน (الاصلية) ในการกำหนดหุกมต่อไป

³⁵ อัลสะบยูญีย์, ญะลาละุดดีน มบฟ الاشياء المنظائر ไคโร, دار อิบยาอูดุศศุบือละ เราะบีเยฮ์, หน้า 99 - 109

³⁶ อัลคิน, หน้า 542

ข. ลักษณะของอิสติศหาบ

การบัญญัติกฎหมายโดยใช้หลักการอิสติศหาบมี 5 ลักษณะดังต่อไปนี้คือ³⁸

1. ลักษณะแรกของอิสติศหาบ คือ การยึดหลักการอนุมัติโดยพื้นฐาน (الإباحة الأصلية) สำหรับสิ่งที่ไม่มียุติฐานว่าเป็นสิ่งต้องห้าม

ทั้งนี้ เพราะเป็นที่ยอมรับโดยทั่วไปว่า โดยพื้นฐานของสิ่งที่เป็นประโยชน์ที่ไม่มีการกำหนดกฎหมายจากอัลลอฮ์ คือ การอนุมัติ เช่นเดียวกับสิ่งที่เป็นโทษ โดยพื้นฐานนั้น ถือว่าเป็นสิ่งที่ต้องห้าม เหตุผลของหลักการดังกล่าวคือ

อัลลอฮ์ตรัสว่า

هو الذي خلق لكم ما في الارض جميعا

البقرة (من آية) : 29

ความว่า “พระองค์ซึ่งได้ทรงสร้างสิ่งที่มีอยู่ในโลกทั้งหมด สำหรับพวกเจ้า”

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่ง : 29

กล่าวคือ ทุกสิ่งทุกอย่างที่มีอยู่ในโลกนี้นั้น ถูกสร้างมาสำหรับมนุษย์ใช้ประโยชน์ ดังนั้น การใช้ประโยชน์จากสิ่งที่มีอยู่ในโลกนี้จึงถือว่าเป็นสิ่งที่อนุมัติ

ท่านศาสดา (คือล) ได้กล่าวว่า

لا ضرر ولا ضرار

رواه احمد وابن ماجه

ความว่า “ไม่มีการกระทำใดๆ ที่ทำให้ตัวเองได้รับเสียหาย และไม่มีการกระทำใดๆ ที่ทำให้ผู้อื่นได้รับความเสียหาย (เป็นที่ยอมรับ)”

รายงานโดย อะหมัดและอิบนุมาญะฮ์³⁹

หมายความว่า การกระทำที่เป็นโทษ ไม่ว่าจะโทษแก่ผู้กระทำเองหรือผู้อื่นนั้น ถือว่าเป็นสิ่งต้องห้ามทั้งสิ้น

อิสติศหาบตามลักษณะนี้เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป บรรดาปราชญ์อุศุลฟิฮ์ถือว่า เป็นไปตามเหตุผลทางสติปัญญาหรือเหตุผลทั่วไป แต่จะต้องเป็นประเด็นที่มั่นใจว่าไม่มีหลักฐาน ไม่ใช่ประเด็นที่ไม่รู้

³⁸ อัลชะกาณีย, มุฮัมมัด อิบน์ อาลี มฟ. ارشاد الفحول เบรุต, دارالفكر หน้า 237

³⁹ อัลซุฮัยลีย, 2 : 860 - 866

⁴⁰ เป็นหะดีษเศาะฮิหฺ ดู อัลอัลบานีย 3 : 414

ว่ามีหลักฐานหรือไม่

2. ลักษณะที่สองของอิสติศหาบ คือ การยึดความหมายทั่วไปจนกว่าจะมีการยกเว้น (استصحاب العموم إلى أن يرد تخصيص) หมายความว่า หากปรากฏว่า มีหลักฐานที่มีความหมายทั่วไปครอบคลุมหลายๆ อย่าง ก็ให้คงมีความหมายเช่นเดิมไว้ (จนกว่าจะมีหลักฐานที่มายกเว้นบางอย่าง) นอกจากหลักฐานดังกล่าวตัวอย่างเช่น ท่านศาสดา (คือลฯ) กล่าวไว้

أما الأعمال بالنيات

منفق عليه

ความว่า “แท้จริง กิจกรรมทั้งหลายนั้น จะขึ้นอยู่กับเจตนาเท่านั้น”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

เป็นหะดีษที่มีความหมายทั่วไปครอบคลุมทุกๆ กิจกรรม โดยต้องยึดความหมายดังกล่าวไว้ต่อไป จนกว่าจะมีหลักฐานที่มายกเว้นกิจกรรมบางอย่าง นอกจากหลักฐานที่ถูกต้องโดยหะดีษดังกล่าว

การยึดอิสติศหาบตามลักษณะนี้ เป็นที่ยอมรับโดยบรรดาปราชญ์อุศุลฟิเกาะโดยไม่มีปัญหาเช่นเดียวกัน

3. ลักษณะที่สามของอิสติศหาบ คือ การยึดทุกที่มีหลักฐานทางสติปัญญาหรือหลักฐานทางกฎหมายโดยการให้คงสภาพเดิมไว้ (استصحاب ما دل العقل أو الشرع على ثبوته ودوامه) เช่น การถือกรรมสิทธิ์ซึ่งได้มาด้วยนิติกรรมสัญญาหรือด้วยวิธีอื่น ก็จะต้องมีผลเช่นนั้นตลอดไป จนกว่าจะมีหลักฐานที่มาเปลี่ยนเป็นอย่างอื่น และการอยู่ในสภาพมีวุฎอหลังจากอาบน้ำละหมาด โดยจะถือว่ามีผลเช่นนั้นตลอดไป จนกว่าจะมีสิ่งที่ทำให้หมดสภาพดังกล่าว เพียงแต่สงสัยว่าหมดสภาพการมีวุฎอนั้นยังไม่เพียงพอที่จะเปลี่ยนทุกมได้

อิมามอัลเฆาะซาลีย์ได้กล่าวถึงอิสติศหาบลักษณะนี้ว่า เป็นการยึดตามเหตุผลทางสติปัญญาหรือเหตุผลทางกฎหมาย ไม่ใช่การยึดเหตุผลที่ไม่มีหลักฐาน แต่เป็นการยึดตามหลักฐานพร้อมกับรู้ว่า ไม่มีสิ่งที่มาเปลี่ยนจากสภาพเดิม⁴⁰

4. ลักษณะที่สี่ของอิสติศหาบ คือ การยึดหลักฐานทางสติปัญญาที่ว่า ไม่มีทุกมตั้งแต่แรก (استصحاب العدم الأصلي) กล่าวคือ เป็นที่ยอมรับโดยทั่วไปเกี่ยวกับบทบัญญัติของกฎหมายอิสลามว่าเดิมที แรกเริ่มของทุกสิ่งและเหตุการณ์นั้น ไม่มีทุกมจนกว่าจะมีหลักฐานแสดงว่ามีทุกม เช่น การถือว่ามุกลัฟแต่ละคนไม่มีการกิจที่จะต้องปฏิบัติ จนกว่าจะมีหลักฐานที่แสดงว่า มีการกิจที่จะต้องปฏิบัติ สภาพเดิมๆ นั้นจึงจะเปลี่ยนแปลง ดังนั้น หากนาย ก อ้างว่านาย ข มีการละเมิดหนี้ของนาย ก นาย ก ก็

⁴⁰ อัลเฆาะซาลีย์, 1 : 223

จะต้องยืนยันด้วยพยานหลักฐานตามข้อกล่าวอ้างของตน เพราะตามหลักการเดิมๆ แล้ว นาย ข นั้น ปลอดภัยจากภาระใดๆ ทั้งสิ้น จนกว่าจะมีหลักฐานว่าได้เปลี่ยนเป็นอย่างอื่นเท่านั้น ทุกมจึงจะเปลี่ยนไปตามหลักฐาน

5 ลักษณะที่ห้าของอิสติศหาบ คือ การยึดการทุกมซึ่งเป็นผลของการอิจญ์มาอให้มีผลในช่วงที่มีความขัดแย้งกัน (استصحاب حكم ثابت بالاجماع في محل النزاع) เช่น บรรดาผู้ญัตติได้อิจญ์มาอในกรณีหนึ่ง แต่ลักษณะของปัญหาที่ได้มีการอิจญ์มาอนั้นเปลี่ยนแปลงไป ทำให้บรรดาผู้ญัตติมีทัศนะที่แตกต่างไปด้วย ตัวอย่างเช่น ได้มีการอิจญ์มาอว่า การละหมาดโดยการตะยัมมุมนั้นแทนการอาบน้ำละหมาด (วุฎอ) นั้น ถูกต้องใช้ได้ในการกรณีที่ไม่มีน้ำ กล่าวคือ หากละหมาดด้วยการตะยัมมุมนั้นเสร็จก่อนที่จะมีน้ำ การละหมาดนั้นถือว่าถูกต้องสมบูรณ์ แต่ถ้าหากในช่วงที่กำลังละหมาด มีคนนำเอาน้ำมา การละหมาดนั้นถือว่าถูกต้องหรือต้องเลิกการละหมาด แล้วทำการละหมาดใหม่ภายหลังการอาบน้ำละหมาดด้วยน้ำ

อิมามชาฟีอีย์และอิมามมาลิกเห็นว่า ให้ละหมาดต่อจนเสร็จสมบูรณ์ เพราะได้มีการอิจญ์มาอแล้วว่า การละหมาดนั้นสมบูรณ์ก่อนจะมีน้ำ ดังนั้น ภายหลังจากมีน้ำแล้ว ก็สามารถนำเอาผลของการอิจญ์มาอดังกล่าวมาใช้ต่อไป จนกว่าจะมีหลักฐานว่า หลังจากมีน้ำแล้วทุกมจะเป็นอย่างอื่น ในขณะที่อิมามอูษะนีเฬะและอิมามอะหมัด มีความเห็นว่า หลังจากมีน้ำแล้วทุกมก็จะเปลี่ยนเป็นอย่างอื่น และการละหมาดก็ใช้ไม่ได้ เพราะทุกมของอิจญ์มาอมีผลเฉพาะกรณีไม่มีน้ำเท่านั้นไม่ใช่ในการที่มีน้ำ ดังนั้น การจะถือว่ากรณีที่ไม่มีน้ำมีทุกมเหมือนกับกรณีไม่มีน้ำนั้นจะไม่ได้ เว้นแต่ จะมีหลักฐานสนับสนุนเท่านั้น⁴¹

ค. อิสติศหาบกับการเป็นแหล่งที่มาของกฎหมาย

อัลอามิดี ได้พูดถึงทัศนะของบรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามว่า มีทัศนะที่ต่างกันในเรื่องนี้ ปราชญ์กฎหมายอิสลามซึ่งสังกัดมัซฮับหะนะฟีส่วนใหญ่และปราชญ์อิสมุลกะลาม (المكلمون) กลุ่มหนึ่ง เช่น อุลหะสันอัลบะครีย์ และคนอื่นๆ เห็นว่า ใช้ไม่ได้ ปราชญ์บางส่วนมีความเห็นว่า อิสติศหาบสามารถเพิ่มน้ำหนักในการกรณีที่หลักฐานมีความขัดแย้งกันเท่านั้น ปราชญ์กฎหมายอิสลามซึ่งสังกัดมัซฮับชาฟีอีย์กลุ่มหนึ่ง เช่น อัลมุชะนีย์ (المزني) อัศศ็อยเราะะฟี (الصيرفي) อัลฆะชะลีย์และนักวิเคราะห์คนอื่นๆ (المحققون) เห็นว่า สามารถให้เป็นหลักฐานได้ ซึ่งถือว่าเป็นทัศนะที่ถูกละเลือกมาใช้ในมัซฮับ⁴²

ทัศนะที่เห็นว่าอิสติศหาบไม่ใช่แหล่งที่มาของทุกมมีเหตุผลดังต่อไปนี้⁴³

1. ได้มีการอิจญ์มาอว่า หลักฐานในการยืนยันนั้น มีน้ำหนักยิ่งกว่าหลักฐานในการปฏิเสธ

(بينه الاثبات مقدمة على بينه النفي) หากการยึดสภาพเดิมๆ เป็นที่ยอมรับ ก็จะมีผลเท่ากับหลักฐานใน

⁴¹ อัซซุฮัยลีย์, 2 : 865

⁴² อัลอามิดี, 3 : 181

⁴³ อัลคิน, หน้า 544

การปฏิเสธนั้น มีน้ำหนักยิ่งกว่า เพราะได้รับการสนับสนุนจากหลักการนี้

2. การถือว่า หุกมมีผลบังคับในช่วงที่มีปัญหานั้นไม่มีหลักฐานสนับสนุนแต่อย่างใด การยึดหุกมซึ่งเป็นของการอิจญ์มาอ์ให้มีผลในช่วงที่มีความขัดแย้งกันนั้น เป็นการกำหนดหุกมโดยไม่มีหลักฐาน ซึ่งเป็นสิ่งที่ใช้ไม่ได้ ดังนั้น อิสติศหาบก็ใช้ไม่ได้และไม่ถือว่าเป็นแหล่งที่มาของหุกมด้วย

อย่างไรก็ตาม มัชฮับหะนะฟีเห็นว่ อิสติศหาบนั้น สามารถใช้เป็นหลักฐานในการรักษาสัทธิที่มีอยู่แล้ว แต่ไม่สามารถใช้เป็นหลักฐานในการให้ได้มาซึ่งสิทธิใหม่ เช่น ผู้ที่หายสาบสูญนั้น จะยังคงรักษาสัทธิต่างๆ ของเขาที่มีอยู่แล้ว แต่ไม่มีสิทธิรับมรดกจากผู้ตายซึ่งผู้หายสาบสูญเป็นทายาทได้ เป็นต้น

สำหรับทัศนะที่เห็นว่าอิสติศหาบนั้น สามารถใช้เป็นหลักฐานได้ มีเหตุผลดังต่อไปนี้⁴⁴

1. ได้มีการอิจญ์มาอ์ว่า ใครก็ตามที่สงสัยว่าตัวเองอยู่ในสภาพมีฎอหรือไม่ (ก็ให้ถือว่าไม่มีไว้ก่อน) แต่ผู้ใดก็ตามที่ได้อาบน้ำละหมาดแล้ว แต่หลังจากนั้นสงสัยว่าตัวเองยังอยู่ในสภาพมีฎออยู่หรือไม่ ก็ให้ถือว่ายังอยู่ในสภาพมีฎออยู่เช่นเดิม ทั้งสองกรณี เป็นการยึดให้หุกมเดิมมีผลต่อไปหรือ “อิสติศหาบ” นั้นเอง

2. ผู้ที่มีปัญหาต่างๆ ไปในเมื่อมั่นใจว่า สิ่งใดสิ่งหนึ่งมีหรือไม่มี โดยมีหุกมตามสภาพการมีหรือไม่มีพวกเขาจะยึดสภาพดังกล่าวให้มีผลในอนาคตด้วย

3. บทบัญญัติทั้งหลายที่มีผลบังคับในสมัยของท่านศาสดา (คือลา) ก็ถือว่ายังมีผลบังคับสำหรับสมัยเราด้วย โดยยึดหลักที่ว่า สิ่งที่มิได้อยู่แล้วก็ให้ถือว่ายังคงมีอยู่ต่อไป ซึ่งก็คืออิสติศหาบนั่นเอง

3.5 มัชฮับของเศาะฮาบีย์ (مذهب الصحابي)

ก. ความหมายของเศาะฮาบีย์

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาหะดีษได้นิยามความหมายของ “เศาะฮาบีย์” ว่า คือ

من لقي الرسول صلى الله عليه وسلم مؤمناً به ولازمه زمناً طويلاً ومات على الإسلام

หมายความว่า “บุคคลที่เคยพบเห็นท่านนบี (คือลา) ในขณะที่ตัวเองเป็นมุสลิม (และเสียชีวิตไปในสภาพที่เป็นมุสลิม)”⁴⁵

แต่ปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮได้นิยาม “เศาะฮาบีย์” ว่าเป็น “บุคคลที่พบเห็นท่านนบีในขณะที่ตัวเองเป็นมุสลิม ทั้งได้ติดตามท่านนบีเป็นเวลาช้านาน”⁴⁶

แน่นอน ทัศนะของเศาะฮาบีย์ตามความหมายของปราชญ์สาขาวิชาหะดีษนั้น คงมิได้เป็น

⁴⁴ อัลคิน, หน้า 543 - 544

⁴⁵ อัซซุฮัยลีย์, 2:850

⁴⁶ อัลคิน, หน้า 530

ประเด็นปัญหาของความขัดแย้งว่า ทัศนะของท่านเหล่านั้นเป็นแหล่งที่มาของ hukum หรือไม่ เพราะบางท่านได้พบเห็นท่านนบีเพียงครั้งเดียวหรือเพียงไม่กี่ครั้งเท่านั้น และได้รายงานหะดีษจากท่านนบี (ศ็อลลา) เพียงหะดีษเดียวหรือเพียงไม่กี่หะดีษเท่านั้น เศาะฮาบียัซึ่งมีสถานภาพเช่นนี้ ทัศนะหรือความเห็นของท่านคงไม่มีความสำคัญถึงขั้นเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามแต่อย่างใด

ดังนั้น คงเหลือทัศนะของเศาะฮาบียัตามความหมายของปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮ ซึ่งเป็นบุคคลนอกจากจะเป็นมุสลิม ที่มีความศรัทธาต่อท่านนบีแล้ว ยังได้ติดตามท่านนบีจนเข้าใจคำพูดของท่านนบีเป็นอย่างดี ทั้งได้เห็นการกระทำของท่านนบีในสถานการณ์ต่างๆ และได้พยายามยึดท่านนบีเป็นแบบอย่างในการดำเนินชีวิตของตัวเอง จนเป็นบุคคลซึ่งเป็นที่ยอมรับของชาวมุสลิมว่า เป็นผู้มีความรู้ความเข้าใจเกี่ยวกับอิสลามดีที่สุดในคนหนึ่ง เช่น เคาะลีฟะฮ์ทั้งสี่ท่าน อิบน์มัสอูด อิบน์อุมร์ อะนัสอิบนุมาลิก ซัยด์อิบนุอาบีศาด อับดูรเราะฮ์มาน อุมมฺุซซาลาม อุมมฺุซซาลาม อุมมฺุซซาลาม (เราะฎีลลอฮุอันฮุม) ตลอดจนบรรดาภรรยาท่านอื่นๆ ของท่านนบี (เราะฎีลลอฮุอันฮุม) เป็นต้น

เศาะฮาบียับางท่านเป็นที่รู้จักกันดีในหมู่มุสลิมรุ่นแรกๆ ว่า มีความสามารถในการพิทวา ทั้งเป็นที่ยอมรับของชาวมุสลิม ในเมื่อพวกเขามีปัญหาเกี่ยวกับข้อกฎหมายก็จะถามหรือขอพิทวาจากเศาะฮาบะฮ์เหล่านั้น เศาะฮาบียัตามที่กล่าวมานี้เท่านั้นที่ชนรุ่นหลังมีความเห็นขัดแย้งกันว่า ทัศนะของพวกเขาเป็นหลักฐานหรือแหล่งที่มาของ hukum หรือไม่

ข. ทัศนะของเศาะฮาบียักับการเป็นแหล่งที่มาของ hukum

บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีความเห็นท่อกันว่า ทัศนะของเศาะฮาบียัในปัญหาที่ไม่อาจทำการวิเคราะหฺวินิจัย (อิญญิดิฮาด) ได้นั้น ถือว่า เป็นแหล่งที่มาของ hukum เพราะความเห็นของเศาะฮาบียัในประเด็นปัญหาเช่นนี้จะต้องเป็นความเห็นที่ได้รับการถ่ายทอดมาจากท่านนบี(ศ็อลลา)อย่างแน่นอน เช่น เดียวกับความเห็นของเศาะฮาบะฮ์ที่ได้กลายเป็นอิญญิมมาฮ์ หรือเป็นความเห็นของเศาะฮาบียัที่ไม่มีเศาะฮาบะฮ์ท่านอื่นๆ มีความเห็นขัดแย้งกันเลย

สำหรับความเห็นของเศาะฮาบียัซึ่งได้มาจากการอิญญิดิฮาดนั้น จะไม่ถือว่าเป็นหลักฐานของ hukum สำหรับเศาะฮาบะฮ์ท่านอื่นๆ อย่างแน่นอน เพราะหากเป็นเช่นนั้นแล้วบรรดาเศาะฮาบะฮ์ก็ไม่อาจมีความขัดแย้งกันทางด้านทัศนะหรือความคิดเห็นได้ แต่สิ่งที่บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮมีความเห็นขัดแย้งกัน คือ ทัศนะของเศาะฮาบียัเป็นแหล่งที่มาของ hukum สำหรับชนรุ่นหลังหรือไม่⁴⁷

อัลอามิดี (رحمته) เสียชีวิตปี ฮ.ศ. 631 ได้กล่าวถึงทัศนะของบรรดาปราชญ์เกี่ยวกับเรื่องนี้ว่า ทุกคนมีความเห็นท่อกันว่า ทัศนะของเศาะฮาบะฮ์ในปัญหาที่เกี่ยวข้องกับอิญญิดิฮาดนั้นจะไม่เป็นหลักฐานสำหรับเศาะฮาบะฮ์ที่เป็นมุญตะฮิดด้วยกัน แม้ว่าเจ้าของทัศนะนั้นจะเป็นผู้นำหรือเป็นผู้พิพากษาหรือเป็นมุฟตีก็ตาม

⁴⁷ อัลอามิดี, 2 : 850 - 851

แต่บรรดาปราชญ์มีทัศนะที่แตกต่างกันว่า ทัศนะของเศาะฮาบะฮุนั้น จะเป็นหลักฐานสำหรับ ตาบีอินและบรรดามุญตะฮิดรุ่นหลังหรือไม่ ปราชญ์แนวอะชาอิเราะฮฺ (أشعرية) และมุตะซิละฮฺ (معتزلة) และหนึ่งในสองทัศนะของอิมามชาฟีอีย์ และหนึ่งในสองรายงานจากอิมามอะหมัด อิบน์ฮัมบัล และอัลกัรคีย์ เห็นว่าทัศนะของเศาะฮาบะฮุมิใช่หลักฐานของ hukm แต่อย่างใด

อิมามมาลิก อีรรอซียะฮ์และอัลบัรเดอียะฮ์ ซึ่งเป็นสานุศิษย์อิมามอบูหะนีฟะฮ์ อิมามชาฟีอีย์ในอีก ทัศนะหนึ่งเห็นว่า ทัศนะของเศาะฮาบะฮุนั้นเป็นหลักฐานของ hukm ที่จะต้องนำมาใช้ก่อนกียาส มีปราชญ์ กลุ่มหนึ่งเห็นว่าทัศนะของเศาะฮาบะฮุนั้น หากไม่สอดคล้องกับกียาสถือว่าเป็นหลักฐานได้ แต่หาก สอดคล้องกับกียาสใช้เป็นหลักฐานไม่ได้ ปราชญ์อีกกลุ่มหนึ่งเห็นว่าทัศนะของท่านอบูบักร และท่านอุมัร เท่านั้นที่เป็นหลักฐาน แต่ทัศนะที่ถูกเลือก (المختار) คือ ความเห็นของเศาะฮาบะฮุนั้นไม่ได้เป็นหลักฐาน แต่อย่างใด⁴⁹

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุตุลุลฟิกฮุมิความเห็นเกี่ยวกับทัศนะของเศาะฮาบะฮฺ ดังต่อไปนี้⁴⁹

1. ไม่เป็นหลักฐานโดยไม่มีข้อแม้ เป็นทัศนะของอะชาอิเราะฮ์ มุตะซิละฮ์ เป็นหนึ่งในสองทัศนะ ของอิมามชาฟีอีย์ เป็นหนึ่งจากรายงานจากอิมามอะหมัด ซึ่งเป็นทัศนะที่ถูกเลือกมาใช้ของนักกฎหมาย อิสลามรุ่นหลังที่สังกัดมัซฮับหะนะฟีและมัซฮับมาลิกีย์กลุ่มหนึ่ง
2. เป็นหลักฐานที่จะต้องนำมาใช้ก่อนกียาส เป็นทัศนะของบรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามสังกัด มัซฮับหะนะฟี เป็นทัศนะที่ได้รับการรายงานจากอิมามมาลิก เป็นทัศนะเก่าของอิมามชาฟีอีย์ และเป็น อีกทัศนะหนึ่งที่ได้รับการรายงานจากอิมามอะหมัดซึ่งเป็นทัศนะหลักในมัซฮับ
3. เป็นหลักฐาน หากได้รับการสนับสนุนจากหลักการกียาส เป็นทัศนะใหม่ของอิมามชาฟีอีย์
4. เป็นหลักฐาน หากไม่สอดคล้องกับหลักการกียาส เพราะเชื่อได้ว่า เป็นทัศนะที่ได้รับการถ่ายทอด มาจากท่านนบี (คือลา) หากสอดคล้องกับกียาสก็ถือว่า เป็นผลจากการอิญญิดิฮาดของเศาะฮาบีย์เอง

กล่าวโดยสรุป บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุตุลุลฟิกฮุมิทัศนะเกี่ยวกับทัศนะของเศาะฮาบะฮ์ ว่าเป็นแหล่งที่มาของ hukm หรือไม่ แบ่งเป็นสองทัศนะ ทัศนะแรกเห็นว่า ทัศนะของเศาะฮาบีย์เป็นแหล่ง ที่มาของ hukm โดยบางกลุ่มกำหนดเงื่อนไขและอีกบางกลุ่มไม่ได้กำหนดเงื่อนไข ทัศนะที่สองเห็นว่า ทัศนะ ของเศาะฮาบีย์ไม่ได้เป็นแหล่งที่มาของ hukm เลย

เหตุผลของความเห็นที่ไม่ถือว่า ทัศนะของเศาะฮาบะฮ์เป็นหลักฐานของ hukm มีดังต่อไปนี้⁵⁰

- 1) อัลลอฮฺตรัสว่า

فاعتبروا يا أولى الألباب

الحشر (من آية) : 2

⁴⁹ อัลอามิดียะฮ์, 3 : 195 และอัล.ฆะซาลียะฮ์ 1 : 260 - 261

⁴⁹ อีรรอซียะฮ์, 2 : 851 - 852

⁵⁰ อังแล้ว 2 : 854 - 855

ความว่า "ดังนั้น พวกเจ้าจงพิจารณาที่เถระที่เถิด ไ้บรรดาผู้มีสติปัญญา
ทั้งหลาย"

อัลหัทซ ส่วนหนึ่งของ : 2

ในอายะฮ์นี้ อัลลอฮ์ได้มีบัญชาให้พิจารณาที่เถระที่ด้วยการอิญญัตฮาดไม่ใช่ด้วยการยอมรับทัศนะ
ของผู้อื่น

2) เสาะหาบะฮ์ได้มีการอิญญัตฮาดว่า แต่ละคนในหมู่เสาหาบะฮ์ด้วยกัน ไม่จำเป็นต้องยึดเอาทัศนะ
ของเสาหาบะฮ์ท่านอื่นมาใช้

3) เสาะหาบะฮ์บางท่านนั้นเป็นมุญญิตะฮิด ทัศนะของมุญญิตะฮิดแต่ละคนนั้น มีโอกาสที่จะเกิด
ความผิดพลาดได้ ดังนั้น เสาะหาบะฮ์จึงยอมรับการอิญญัตฮาดของดาบิฮ์อื่น ยิ่งกว่านั้น ดาบิฮ์อื่นบางคนก็
มีทัศนะแตกต่างจากเสาหาบะฮ์ด้วย

ทั้งหมดนี้แสดงให้เห็นว่า ทัศนะของเสาหาบะฮ์นั้นไม่ได้เป็นหลักฐานของหุกมแต่อย่างใด
สำหรับผู้ถือว่าทัศนะของเสาหาบะฮ์นั้นเป็นหลักฐานของหุกมมีเหตุผลดังต่อไปนี้⁵¹

1) อัลลอฮ์ได้กล่าวถึงเสาหาบะฮ์ว่า

كُتِبَ خَيْرُ أُمَّةٍ أُخْرِجَتْ لِلنَّاسِ تَأْمُرُونَ بِالْمَعْرُوفِ وَتَنْهَوْنَ عَنِ الْمُنْكَرِ

ال عمران (من آية) : 110

ความว่า "พวกเจ้า เป็นประชาชาติที่ดีที่สุดที่ถูกนำออกมาสำหรับมวลมนุษย์
พวกเจ้า จะสั่งเสียกันให้ทำความดี และพวกเจ้าจะห้ามปรามกัน
จากความชั่ว"

ฮาลอิมรอน ส่วนหนึ่งของ : 110

อายะฮ์นี้มีความหมายว่า ประชาชาติอิสลามยุคเสาหาบะฮ์นั้นเป็นประชาชาติที่ดีที่สุด และแน่นอน
จะต้องมีความเป็นพิเศษยิ่งกว่าประชาชาติยุคหลังๆ

2) ท่านอบี (ศ็อลลา) ได้กล่าวว่า

خير القرون القرن الذي أنا فيه

رواه مسلم

⁵¹ อัลมุฮัยลีย์ 2 : 855 - 856

ความว่า “ศตวรรษที่ดีที่สุดคือ ศตวรรษที่ฉันมีชีวิตอยู่”

รายงานโดยมุสลิม

หะดีษนี้มีความหมายว่า คนที่มีชีวิตในช่วงเวลาเดียวกันกับท่านนบี (คือลา) นั้น เป็นชนที่ดีที่สุด ซึ่งแน่นอน ความเห็นและทัศนะของพวกเขาจะถือได้ว่า เป็นความเห็นและทัศนะที่ดีที่สุดด้วย

3) การปฏิบัติตามทัศนะของเศาะฮาบะฮ์นั้นดีกว่าทัศนะของผู้อื่น เพราะความเป็นไปได้มากที่สุดที่ทัศนะดังกล่าวนั้นได้รับการถ่ายทอดมาจากท่านนบี (คือลา) โดยตรง

อนึ่ง นักกฎหมายอิสลามสังกัดมัซฮับฮาฟีอีมักอ้างเสมอว่า ทัศนะใหม่ของอิมามฮาฟีอีนั้นไม่ถือว่าทัศนะของเศาะฮาบีย์เป็นแหล่งที่มาของหุกม^{๕๒} แต่จากคำพูดของอิมามฮาฟีอีเองในคำรา “อรริชาละฮฺ” (الرّاحة) ของท่าน แสดงว่าท่านยอมรับทัศนะของเศาะฮาบะฮ์เป็นหลักฐาน ท่านกล่าวในกรณีที่เศาะฮาบะฮ์มีความเห็นขัดแย้งกัน ซึ่งมีความว่า “เราจะเลือกเอาจากทัศนะต่างๆ ของเศาะฮาบะฮ์ที่สอดคล้องกับอัลกุรอาน หรือสุนนะฮ์ หรืออิญมาอฺ หรือกียาสที่ถูกต้องที่สุด”^{๕๓}

อิมามฮาฟีอี ยังได้กล่าวถึงกรณีที่มีเศาะฮาบีย์เพียงคนเดียวมีความเห็นในประเด็นปัญหาใดปัญหาหนึ่งว่า “จะปฏิบัติตามทัศนะของเศาะฮาบีย์เพียงคนเดียว หากไม่พบว่า มีหลักฐานในอัลกุรอาน สุนนะฮ์ อิญมาอฺ และสิ่งที่มีลักษณะคล้ายกับอิญมาอฺที่สามารถนำมากำหนดหุกมได้ หรือไม่สมารถนำหลักการกียาสมาใช้ แต่ก็ไม่น้อยมากที่เศาะฮาบีย์คนเดียวจะมีความเห็นโดยเศาะฮาบีย์ท่านอื่นไม่มีความเห็นขัดแย้งกัน”^{๕๔}

ขณะเดียวกันในคำรา “อัลอุมม” (الم) ของอิมามฮาฟีอี ก็จะมีการอ้างทัศนะของเศาะฮาบะฮ์มากมาย เพื่อสนับสนุนบทบัญญัติต่างๆ ที่ท่านได้กล่าวไว้ ดังนั้น ใครก็ตามที่อ่านหนังสือ “อัลอุมม” ก็จะมีข้อสรุปว่า อิมามฮาฟีอีถือว่า ทัศนะของเศาะฮาบะฮ์นั้นเป็นแหล่งที่มาของหุกมโดยไม่มีข้อสงสัยแต่อย่างใด

3.6 อัชชะรออีย (الذرائع)

ก. ความหมาย

“อัชชะรออีย” (الذريعة) เป็นคำภาษาอาหรับ เป็นพหูจน์ของคำว่า “อัชชะรีอะฮ์” (الذراع) ความหมายในทางภาษา คือ

الوسيلة التي يتوصل بها إلى شيء

^{๕๒} อัลอะชะชาลี, 1 : 268

^{๕๓} อัชฮาฟีอี, หน้า 596 - 597

^{๕๔} อ้างแล้ว, หน้า 577 - 598

หมายความว่า "หนทางที่จะนำไปสู่สิ่งใดสิ่งหนึ่ง"

ในทางวิชาการ อัชชะรีอะฮ์ หมายถึง

ما يتوصل به إلى الشيء الممنوع المشتغل على مفسدة

หมายความว่า "สิ่งที่จะนำไปสู่สิ่งต้องห้าม ซึ่งประกอบด้วยความเสี่ยงภัย"⁵⁵

กล่าวคือ การกระทำใดๆ ก็ตามที่ไม่ได้เป็นการกระทำที่ต้องห้ามโดยตัวของมันเอง แต่การกระทำดังกล่าวนั้นจะนำไปสู่สิ่งต้องห้าม การกระทำดังกล่าวนั้นถือว่าต้องห้ามด้วย โดยใช้หลัก سد الدريعة (ตัดดุชะรีอะฮ์) หรือการปิดหนทางที่จะนำไปสู่สิ่งต้องห้าม⁵⁶

ทั้งนี้ เพราะการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ นั้นจะคำนึงถึงหลัก 2 ประการคือ

ก เป้าหมาย (المقصد) คือ สิ่งที่มีผลดีหรือผลเสียในตัวของมันเอง ซึ่งบทบัญญัติก็จะถูกกำหนดตามนั้น

ข. หนทาง (لوسيلة) ไปสู่เป้าหมายดังกล่าว บทบัญญัติของหนทางนั้นจะเป็นไปตามเป้าหมาย ดังนั้น หนทางที่จะนำไปสู่เป้าหมายที่ดีที่สุด จะถือว่าเป็นหนทางที่ดีที่สุด และหนทางที่จะนำไปสู่เป้าหมายที่ชั่วช้าที่สุด ก็ถือว่าเป็นหนทางที่ชั่วช้าที่สุดด้วย⁵⁷

จากที่กล่าวมานั้นจะเห็นได้ว่า การใช้หลักการชะรีอะฮ์นั้น จะยึดผลของการกระทำเป็นหลัก โดยจะไม่คำนึงถึงเจตนาของผู้กระทำแต่อย่างใด การกระทำจะได้รับการสรรเสริญหรือได้รับการประณาม จะขึ้นอยู่กับผลของการกระทำอย่างเดียวเท่านั้น ดังนั้น อัลลอฮ์จึงห้ามกล่าวคำวาบรดาผู้ปฏิเสธศรัทธาที่วิงวอนขอจากสิ่งอื่นนอกเหนือจากอัลลอฮ์ อันจะมีผลทำให้พวกเขากล่าวคำอัลลอฮ์เป็นการตอบโต้ อัลลอฮ์ตรัสว่า

ولا تسبوا الذين يدعون من دون الله فيسب الله عدوا بغير علم

الانعام (من آية) : 108

ความว่า "และพวกเจ้าจงอย่าด่าว่าบรรดาผู้ที่วิงวอนขอต่อสิ่งอื่นนอกเหนือจากอัลลอฮ์ เพราะพวกเขาก็ด่าอัลลอฮ์ เป็นการละเมิดโดยปราศจากความรู้"

อัลอันอาม ส่วนหนึ่งของ : 108

⁵⁵ อัลฟุฮุรริยฺ 2 : 873

⁵⁶ อัลฟุฮุรริยฺ, หน้า 451

⁵⁷ อัลฟุฮุรริยฺ 2 : 874

ข. ประเภทของชะรีอะฮ์

"ชะรีอะฮ์" หากคำนึงถึงลักษณะที่นำไปสู่ผลนั้น จะแบ่งเป็น 2 ประเภทดังต่อไปนี้⁵⁸

1. ชะรีอะฮ์ หรือการกระทำที่ถูกกำหนดมาเพื่อเป็นหนทางไปสู่ความเสียหาย เช่น การดื่มเหล้าที่นำไปสู่การเสียดสี การผิดประเวณีที่นำไปสู่ความสับสนของสายตระกูล เป็นต้น

2. ชะรีอะฮ์ ที่ถูกกำหนดมาเพื่อเป็นหนทางไปสู่สิ่งอนุมัติ หรือสิ่งที่ควรกระทำ แต่ถูกนำไปใช้ในทางที่นำไปสู่ความเสียหายโดยความตั้งใจของผู้กระทำ เช่น ผู้ที่สมรสกับสตรีโดยไม่ต้องการอยู่ด้วยกันฉันสามีภริยา แต่มีวัตถุประสงค์เพื่อให้สตรีที่ตนสมรสนั้นเป็นที่อนุมัติสำหรับสามีคนเดิมของนางที่ย่านางมาแล้วลามเตาะลาก หรือผู้ที่กระทำนั้นไม่มีความตั้งใจที่จะทำให้เกิดความเสียหาย เช่น ผู้ที่ขายพลองให้แก่ผู้ซื้อที่นำไปใช้ในการผลิตเหล้า โดยที่ผู้ขายไม่รู้

ชะรีอะฮ์ทั้งสองประเภทนี้ หากคำนึงถึงน้ำหนักของผลดี และผลเสียจะมีสองลักษณะลักษณะแรก คือ น้ำหนักของผลดีจะมีมากกว่าผลเสีย ลักษณะที่สอง คือ น้ำหนักของผลเสียจะมากกว่าผลดี ดังนั้น ชะรีอะฮ์ประเภทนี้จะมีรายละเอียดปลีกย่อยเป็น 4 ประเภท ดังต่อไปนี้⁵⁹

1. การกระทำที่ถูกกำหนดขึ้นเพื่อนำไปสู่ความเสียหายอย่างหลีกเลี่ยงไม่ได้ เช่น การดื่มเหล้าที่นำไปสู่การหมดสติ เป็นต้น

2. การกระทำที่ถูกกำหนดขึ้นเพื่อนำไปสู่สิ่งอนุมัติ (แต่ถูกนำไปใช้เพื่อวัตถุประสงค์ที่ทำให้เกิดความเสียหาย เช่น การทำสัญญาซื้อขายที่มีวัตถุประสงค์ของริบา (ดอกเบี้ย) แอบแฝงอยู่

3. การกระทำที่ถูกกำหนดขึ้นเพื่อนำไปสู่การกระทำที่อนุมัติ ทั้งได้มีการใช้โดยไม่เจตนาเพื่อให้เกิดความเสียหาย แต่การกระทำดังกล่าวส่วนใหญ่แล้วจะนำไปสู่ความเสียหาย เช่น การแต่งตั้งของสตรีที่สามีเสียชีวิตในช่วงอดีตชะรีอะฮ์

4. สิ่งที่ถูกกำหนดขึ้นเพื่อนำไปสู่การกระทำที่อนุมัติ แต่บางครั้งอาจนำไปสู่ความเสียหาย แต่ผลดีของมันมีน้ำหนักมากกว่า เช่น คำสั่งจะตีก้าวต่อหน้าทรรฆ

ชะรีอะฮ์หากคำนึงผลเสียที่เกิดจากการกระทำจะมี 4 ประเภท ดังต่อไปนี้⁶⁰

1. ชะรีอะฮ์ ที่นำไปสู่ความเสียหายอย่างแน่นอน เช่น การชุดบ่อภายในบ้าน ติดกับประตูทางเข้าที่มีดสนิห ซึ่งที่ผู้เข้าไปจะต้องตกบ่ออย่างหลีกเลี่ยงไม่ได้ เป็นต้น ชะรีอะฮ์เช่นนี้ถือว่าต้องห้ามใครก็ตามที่กระทำเขาจะต้องรับผิดชอบ เพราะเป็นความประมาทอย่างร้ายแรง หรือไม่ก็เพราะเจตนาร้ายต่อผู้อื่นอย่างชัดเจน

2. ชะรีอะฮ์ ที่นำไปสู่ความเสียหายน้อยมาก เช่น การชุดบ่อในที่ที่โดยปกติแล้วจะไม่ทำให้มีคนตกลงไป และการขายอาหารซึ่งโดยปกติแล้ว ไม่ได้ทำอันตรายแก่ใคร การกระทำเช่นนี้ถือว่าเป็นที่อนุมัติ

⁵⁸ อิบnul กียอฮิม, 3 : 136

⁵⁹ อิบnul กียอฮิม, 3 : 136

⁶⁰ อัชชูฮัยลีย์, 2 : 885 - 886

ตามหลักการ เพราะบทบัญญัติทั้งหลายนั้นจะขึ้นอยู่กับน้ำหนักของผลดีหรือผลเสียอะไรก็ตามที่มีผลดีมากกว่า ก็ถือว่าเป็นที่อนุมัติ แม้ว่าจะมีผลเสียอยู่บ้างก็ตาม และอะไรก็ตามที่มีผลเสียมากกว่า ก็ไม่อนุมัติ แม้ว่าจะมีผลดีอยู่บ้างก็ตาม ชะรีอะฮ์เช่นนี้ จะไม่คำนึงถึงเจตนาของผู้กระทำแต่อย่างใด

3. ชะรีอะฮ์ ที่นำไปสู่ความเสียหายส่วนใหญ่ กล่าวคือ คาดว่าจะนำไปสู่ความเสียหาย เช่น การขายพลองุ่นให้แก่ผู้ผลิตสุรา เป็นต้น

การคาดว่าจะเป็นเช่นนั้น จะมีผลในทางกฎหมายอิสลาม โดยถือว่าเหมือนกับสิ่งที่จะต้องเกิดขึ้นอย่างแน่นอน เพราะเหตุผลดังต่อไปนี้

- ก. การคาดการณ์ที่มีความเป็นไปได้สูงนั้น ถือว่าเหมือนกับสิ่งที่มีความมั่นใจ
- ข. การอนุญาตให้กระทำชะรีอะฮ์เช่นนี้เหมือนกับสนับสนุนให้กระทำการซึ่งต้องห้าม
- ค. หลักการปิดหนทางที่นำไปสู่ความเสียหายที่มีตัวบทกล่าวถึงนั้น ถือว่าเป็นการปิดหนทางที่นำไปสู่ความเสียหาย

4. ชะรีอะฮ์ ที่นำไปสู่ความเสียหายเป็นส่วนใหญ่ แต่การเกิดขึ้นนั้น เป็นการอาศัยการคาดการณ์ที่มีน้ำหนักไม่มากและไม่บ่อย เช่น สะลัม (การซื้อขายล่วงหน้า) ซึ่งอาจจะนำไปสู่ริบา แต่ก็ไม่บ่อยมาก ชะรีอะฮ์เช่นนี้ บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะแตกต่างกัน มัซฮับหะนะฟีและมัซฮับชาฟีอีจะยึดตามหลักการคือ ซื้อขายนั้นเป็นที่อนุมัติ เพราะไม่มีความแน่ใจ หรือการคาดการณ์ที่มีน้ำหนักมากพอว่า จะนำไปสู่ผลเสีย ทั้งไม่มีหลักฐานหรือสัญญาณที่จะเพิ่มน้ำหนักให้กับข้างไม่อนุมัติให้กระทำ ยิ่งกว่านั้น ไม่ควรให้ผู้กระทำที่ไม่ได้มีเจตนาฝ่าฝืนบทบัญญัติของกฎหมาย ต้องรับผิดชอบต่อความเสียหายที่ไม่ได้เกิดขึ้นบ่อยนัก

แต่มีมัซฮับมาลิกีย์และมัซฮับหัมบะลีมีความเห็นว่า เป็นสิ่งที่ไม่อนุมัติ โดยคำนึงถึงความเสี่ยงที่อาจเกิดขึ้นแม้จะไม่บ่อยนักก็ตาม โดยมีเหตุผลสนับสนุนดังต่อไปนี้^๑

1. จะต้องคำนึงถึงความตั้งใจที่เกิดขึ้นซึ่งอาจจะนำไปสู่ริบา แม้ว่าเจตนา นั้นจะไม่มีความแน่นอนก็ตาม

2. ในเรื่องสะลัม (การซื้อขายล่วงหน้า) นั้น มีสองหลักการที่ขัดแย้งกัน คือ หลักการซื้อขาย ซึ่งเป็นที่อนุมัติ และหลักการที่ทุกคนมีหน้าที่ต้องปกป้องมิให้กระทำการที่ทำให้ผู้อื่นได้รับความเสียหาย การห้ามเป็นการปิดหนทางที่จะนำไปสู่การกระทำความผิด

ค. ชะรีอะฮ์กับการเป็นแหล่งที่มาของกฎหมาย

อิมามมาลิกและอิมามอะหมัด ถือว่า หลักชะรีอะฮ์เป็นแหล่งที่มาที่เป็นเอกเทศของกฎหมายอิสลาม สำหรับอิมามอับูฮะนีฟะฮ์และอิมามชาฟีอี ไม่ถือว่าเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลาม แม้ว่า

^๑ อัซซอฮ์ลี, 2 : 885 - 886

จะนำไปใช้ในการกำหนดหุกมในบางกรณีก็ตาม⁶²

ตัวอย่างของหุกมที่ถูกกำหนดโดยอาศัยหลักชะรีอะฮฺ เช่น⁶³

1. การให้สินบนแก่ผู้มีอำนาจที่ต้องการกระทำความชั่ว โดยความชั่วที่จะกระทำนั้นร้ายแรงยิ่งกว่าการให้สินบน ทั้งนี้ หากไม่สามารถป้องกันความชั่วโดยวิธีอื่นได้ นักกฎหมายอิสลามมัชฮับมาลิกีย์และอัมบะลียส่วนใหญ่เห็นว่า อนุมัติให้กระทำได้

2. ห้ามมิให้ผู้พิพากษาดัดสันคดีโดยอาศัยมูลคดีที่ตัวเองรู้ เพราะเป็นการเปิดหนทางแก่ผู้พิพากษาที่ขาดคุณธรรมเอามาใช้ในทางที่ไม่ชอบ

3. อิมามมาลิก อิมามชาฟีอีและอิมามอะหมัด เห็นว่าการขายอาวุธในช่วงที่เกิดเหตุการณ์จลาจลนั้นเป็นสิ่งต้องห้ามและมีผลเป็นโมฆะ เพราะเป็นการสนับสนุนให้มีการละเมิดบทบัญญัติของอัลลอฮ์

อัชชูชัยลีย์, 2 : 885 - 886

⁶⁴ อังแล้ว, 2 : 878

บทที่ 4

กฎเกณฑ์ทางด้านภาษาในการตีความตัวบท

(استنباط الاحكام من القواعد اللغوية)

ตัวบทของกฎหมายอิสลามประกอบด้วยอัลกุรอานและหะดีษเป็นหลัก ซึ่งทั้งสองแหล่งนี้ นักกฎหมายสามารถเข้าใจหรือตีความจากตัวอักษรของตัวบท (นัศ) หรือจากเจตนารมณ์ และจิตวิญญาณของตัวบท

การรู้วิธีการตีความตัวบทนั้น มีความสำคัญมากสำหรับนักกฎหมายอิสลาม ทั้งนี้ เพราะหากไม่รู้วิธีการตีความแล้ว จะทำให้การตีความตัวบทต่างๆ ไม่ว่าจะเป็นอัลกุรอานหรือหะดีษ มีความหมายผิดพลาดอย่างหลีกเลี่ยงไม่ได้ ดังนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาการศึกษาอิสลามจึงให้ความสำคัญต่อเรื่องนี้อย่างมากและได้กำหนดกฎเกณฑ์ต่างๆ อย่างละเอียดเพื่อวัตถุประสงค์นี้

การตีความตัวบทนั้น ส่วนหนึ่งเกี่ยวข้องกับการใช้ภาษาอาหรับโดยตรง ทั้งนี้ เพราะอัลกุรอานและหะดีษนั้นเป็นภาษาอาหรับ จึงจำเป็นจะต้องปฏิบัติตามความหมายซึ่งเป็นที่เข้าใจโดยผู้ใช้ภาษาหรือเจ้าของภาษาว่า คำ ประโยค หรือสำนวนที่ใช้ นั้น มีความหมายเป็นอย่างไร

การตีความตัวบทนั้น จะประกอบด้วยกฎเกณฑ์ต่างๆ ที่มีความสำคัญมาก อันจะทำให้การตีความตัวบทนั้น มีความถูกต้องและเที่ยงตรง

4.1 กฎเกณฑ์ที่หนึ่ง ความหมายของตัวบท (دلالة النص)

ตัวบทของกฎหมายนั้นจะต้องนำมาปฏิบัติตามความหมายที่เข้าใจได้จากตัวอักษรหรือจากลักษณะใดลักษณะหนึ่งของตัวบท ความหมายที่เข้าใจจากตัวบทไม่ว่าด้วยวิธีใดหรือในลักษณะใดก็ตาม ถือว่าเป็นข้อบัญญัติของตัวบทนั้นๆ ความหมายที่เข้าใจจากตัวบทนั้นอาจแบ่งได้ดังต่อไปนี้คือ

ก. มันตุก นัศ¹ (منطوق النص)

“มันตุก นัศ” คือ ความหมายที่เข้าใจจากตัวอักษรของตัวบทโดยไม่มีข้อสงสัย ทั้งยังเป็นจุดมุ่งหมายของตัวบทนั้นๆ อีกด้วย บางครั้งเรียก มันตุก นัศว่า “อิบาเราะฮ์-นัศ” (عبارة النص)

¹ ศ็อดลาห์ A. หน้า 144 - 145

เช่น

1. อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وأحل الله البيع وحرم الربا

البقرة (من آية) : 275

ความว่า "และอัลลอฮฺทรงอนุมัติการซื้อขาย และทรงห้ามดอกเบี้ย"

อัลอะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 275

ความหมายตามตัวอักษรของตัวบทหรืออายะฮฺดังกล่าวนี้มีสองประการ คือ

ก. การซื้อขายนั้นแตกต่างจากดอกเบี้ย (ริบา)

ข. การซื้อขายเป็นสิ่งที่ได้รับการอนุมัติ และดอกเบี้ยนั้นเป็นสิ่งที่ต้องห้าม

ทั้งสองความหมายนี้เป็นจุดประสงค์ของอายะฮฺ แต่ความหมายแรกนั้นเป็นจุดประสงค์หลักของประโยค เพราะอายะฮฺนี้ถูกประทานลงมา เพื่อตอบโต้ข้ออ้างของชาวอาหรับที่ว่า (أما البيع مثل الربا) ความว่า "แท้จริง การซื้อขายนั้นเหมือนกับดอกเบี้ย" สำหรับความหมายที่สองนั้น เป็นความหมายรอง เพราะการปฏิเสธความเหมือนนั้น จะต้องระบุถึงบทบัญญัติที่แตกต่างกันของทั้งสองด้วย

2. ท่านนบี คือลัลลอฮฺอะลัยฮิอะสสลาม ได้กล่าวว่า

صلاة الجماعة أفضل من صلاة الفذ بسبع وعشرين درجة

منفق عليه

ความว่า "การละหมาดญะมาอะฮฺ (เป็นกลุ่ม) นั้น ดีกว่าการละหมาดเดี่ยวๆ ยี่สิบเจ็ดเท่า"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

ความหมายตามตัวอักษรของหะดีษนี้ คือ การละหมาดญะมาอะฮฺนั้น ดีกว่าการละหมาดคนเดียว และได้ผลบุญมากกว่าถึงยี่สิบเจ็ดเท่า บทบัญญัติประเภทนี้มีมากมายทั้งในอัลกุรอานและหะดีษ

ข. ตีลาละฮฺ อิกติฎอฮฺ² (تلاوه اصطلاح)

"ตีลาละฮฺ อิกติฎอฮฺ" คือ ความหมายที่เข้าใจจากตัวบทใดตัวบทหนึ่งนั้นไม่สมบูรณ์ หากไม่มีการสมมุติว่ามีคำที่ถูกละข้อความไว้ ตัวอย่างเช่น

² อีซฮักกีญี, หน้า 235 - 236 และอัลอามดี, 2 : 208

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

فَمَنْ كَانَ مِنْكُمْ مَرِيضًا أَوْ عَلَى سَفَرٍ فَعِدَّةٌ مِنْ أَيَّامٍ أُخَرَ

البقرة (من آية) : 185

ความว่า “ดังนั้น หากผู้ใดในหมู่พวกเจ้าเจ็บป่วย หรืออยู่ระหว่างเดินทาง (ก็จงนับตามจำนวนนั้น ในวันอื่น”

อัลปะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 185

อายะฮ์ดังกล่าวนี้ พูดถึงบทบัญญัติเกี่ยวกับการถือศีลอดในเดือนเราะมะฎอนสำหรับผู้ป่วยหรืออยู่ระหว่างเดินทางและได้งดการถือศีลอด โดยกำหนดบัญญัติว่า เขาต้องชดใช้ในวันอื่น เพื่อให้ความหมายของอายะฮ์นี้ถูกต้องสมบูรณ์ว่า คำที่ถูกละเอียดความไว้คือ “โดยเขาได้งดการถือศีลอด” เพราะถ้าไม่เช่นนั้นแล้ว ผู้ป่วยและผู้เดินทางจะต้องชดใช้ตามวันที่เขาป่วยหรือเดินทาง แม้ว่าเขามีได้งดการถือศีลอดก็ตาม ซึ่งตัวบทหรืออายะฮ์นี้ไม่ได้มีจุดประสงค์เช่นนั้นเลย

2. ท่านนบี (คือลา) ได้กล่าวว่า

إن الله وضع عن أمتي الخطأ والنسيان وما استكرهوا عليه

رواه ابن ماجه والحاكم

ความว่า “แท้จริง อัลลอฮ์ได้ทรงยกจากประชาชาติของฉันซึ่งความผิดพลาด ความหลงลืมและในสิ่งที่พวกเขาได้ถูกบังคับให้กระทำ”

รายงานโดย อิบน์มาญะฮ์และอัลฮาติม³

สิ่งที่ได้ถูกยกนั้นคือ “บาป” จากความผิดพลาด ความหลงลืมและสิ่งที่ได้กระทำไปโดยการถูกบังคับ ทั้งนี้เพราะความผิดพลาดนั้นมันได้เกิดขึ้นจริงแล้วจะยกมิได้ เช่นเดียวกับการกระทำที่ทำขึ้นโดยการถูกบังคับก็ได้กระทำแล้ว จึงมีความมั่นใจว่า มีข้อความที่ถูกไว้ นั่นคือ “บาป” ซึ่งจำเป็นต้องสมมุติขึ้นเพื่อให้เกิดความถูกต้องแก่ตัวบท ยิ่งกว่านั้น หากการกระทำที่เกิดจากการกระทำในสามลักษณะดังกล่าวมีผลทำให้ผู้อื่นต้องได้รับความเสียหาย ผู้กระทำก็ต้องรับผิดชอบตามกฎหมาย

3. ท่านนบี คือลา ได้กล่าวว่า

من لم يبيت الصوم من الليل فلا صيام له

رواه ابو داود

³ เป็นหะดีษเศาะฮีหฺ ดูอัลอัลดานีย์. 1 : 123 - 124

ความว่า “ผู้ใดก็ตามที่มีได้ตั้งเจตนารมณ์ (เนียต) ถือศีลอดตั้งแต่ตอนกลางคืน
ก็ไม่มีการถือศีลอดสำหรับเขา”

รายงานโดย อบูดาวูด*

การถือศีลอดนั้นจะปฏิเสธมิได้ หากได้งดการกิน ดื่ม และสิ่งอื่นๆ ที่เป็นเจอนไซ แต่ไม่มีผล
เพราะขาดเนียต ดังนั้น สิ่งที่จะขัดปฏิเสธคือ การถือศีลอดที่มีผล หรือการถือศีลอดที่ถูกต้อง ไม่ใช่การ
อดอาหารที่ได้กระทำไป ดังนั้น จึงจำเป็นจะต้องสมมุติว่ามีค่าที่ถูกละไว้ในหะดีษดังกล่าวด้วย

ค. ตีลาละฮฺ อีซาเราะฮฺ (الإشارة)

“ตีลาละฮฺ อีซาเราะฮฺ” คือ ความหมายที่มีได้เข้าใจจากตัวอักษรของตัวบท หรือจากถ้อยคำของ
ตัวบทโดยตรง แต่เป็นความหมายที่เข้าใจทางอ้อม (หรือจากสำนวนของตัวบท เช่น

1. อัลลอฮฺ ได้ตรัสว่า

وعلى المولود له رزقهن وكسوتهن بالمعروف

البقرة (من آية) : 233

ความว่า “และเป็นหน้าที่ของผู้ที่ถูกกำเนิตบุตรให้แก่เขา (สามี) ที่จะต้องให้
ซึ่งปัจจัยยังชีพและเครื่องนุ่งห่มของพวกนางด้วยความชอบธรรม”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 233

ความหมายตามตัวอักษรของอายะฮฺคือ สามีมีหน้าที่ต้องจ่ายค่าอุปการะเลี้ยงดูให้แก่มารดาของ
บุตร โดยเป็นที่เข้าใจโดยนัยว่า บุตรนั้นเป็นส่วนหนึ่งของบิดา ซึ่งจะต้องใช้นามสกุลของบิดา นอกจาก
นั้น บิดามีสิทธิที่จะเอาทรัพย์สินของบุตรได้ตามความจำเป็น เพราะบุตรนั้นถูกกำเนิตให้แก่บิดา

2. อัลลอฮฺ ตรัสว่า

والوالدات يرضعن اولادهن حولين كاملين

البقرة (من آية) : 233

ความว่า “และมารดาทั้งหลายจะให้นมแก่ลูกๆ ของพวกนางสองปีเต็ม”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 233

* เป็นหะดีษเศาะฮีหฺ อัลอัลบานียฺ, 4 : 25

† อัลอะซะซะลีญ, 2 : 188 - 189

อัลลอฮ์ ได้ตรัสในอีกอายะฮ์หนึ่งว่า

وحمله وفصاله ثلاثون شهرا

الاحقاف (من آية) : 15

ความว่า "และการตั้งครรภ์ให้แก่เขา (บุตร) และการหย่านมของเขานั้น
ภายในสามสิบเดือน"

อัลอะฮกอฟ ส่วนหนึ่งของ : 15

ความหมายตามตัวอักษรของอายะฮ์แรก คือ การกำหนดหน้าที่ของมารดาที่จะต้องให้นมแก่ลูก
ถึงสองปีหรือยี่สิบสี่เดือน และความหมายตามตัวอักษรของอายะฮ์ที่สอง คือ กำหนดระยะเวลาตั้งแต่เริ่ม
ตั้งครรภ์จนหย่านมของมารดานั้น รวมเวลาทั้งหมดสามสิบเดือน จากอายะฮ์ทั้งสองนี้เป็นที่เข้าใจโดย
ติลาละฮุอิชาเราะฮ์ว่า ระยะเวลาการตั้งครรภ์ที่น้อยที่สุดคือ หกเดือน เพราะตั้งแต่ตั้งครรภ์จนหย่านม จะ
มีระยะเวลา รวมกันเป็นสามสิบเดือน ลบด้วยยี่สิบสี่เดือน ซึ่งเป็นระยะเวลาการให้นมที่นานที่สุด ก็
เหลือเวลาอีกหกเดือนคือระยะเวลาในการตั้งครรภ์

3. ท่านนบี ศ็อลล่าฮุ อัลลาล่าฮุ อลัยฮิ วะอัลลาลามุ สลาม ได้กล่าวว่า

إذا استيقظ أحدكم عن نومه فلا يغمس يده في الإناء حتى يغسلها

ثلاثاً ، فإنه لا يدري أين باتت يده

متفق عليه

ความว่า "เมื่อคนใดคนหนึ่งในหมู่ของพวกเจ้าตื่นนอน เขาจงอย่าจุ่มมือลง
ในภาชนะ จนกว่าเขาจะล้างมือของเขาสามครั้ง เพราะเขาไม่รู้ว่า
มือของเขานั้นไปวางอยู่ที่ไหน"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

ความหมายตามตัวอักษรของหะดีษนี้คือ ห้ามมิให้จุ่มมือลงในน้ำเมื่อตื่นจากนอน อิหม่ามชาฟีอียฺจึง
เข้าใจจากหะดีษนี้โดยวิธีติลาละฮุอิชาเราะฮ์ว่า น้ำที่มีปริมาณน้อย เมื่อโดนนะญัสก็จะกลายเป็น้ำที่
สกปรกและใช้ไม่ได้ แม้ว่าลักษณะของน้ำมิได้เปลี่ยนแปลงก็ตาม เพราะถ้าไม่เช่นนั้นแล้ว ท่านนบี (ศ็อล)
คงไม่ห้ามการกระทำดังกล่าว

4.2 กฎเกณฑ์ที่สอง ความหมายแฝงของตัวบท (مفهوم النص)

ในเมื่อมีตัวบทกล่าวถึงบทบัญญัติของสิ่งใดสิ่งหนึ่งในประเด็นใดประเด็นหนึ่งว่า เป็นอย่างไร
อย่างหนึ่งนั้น สำหรับประเด็นที่ถูกกำหนดโดยตัวอักษรของตัวบทนั้น มีความหมายที่ชัดเจนอยู่แล้ว แต่

สำหรับประเด็นที่ตัวบทมิได้กล่าวถึงนั้น จะมีความหมายเป็นสองลักษณะ คือ

ก. มัฟฮูม มูวาพะเกาะฮ^๑ (مفهوم المواجه)

"มัฟฮูม มูวาพะเกาะฮ" คือ ประเด็นแฝงของตัวบทมีความหมายสอดคล้องกับประเด็นที่ตัวอักษรของตัวบทได้กล่าวไว้ ในเมื่อเป็นเช่นนี้ ประเด็นที่ตัวบทมิได้กล่าวถึงก็มีผลทางกฎหมายเหมือนกับประเด็นที่ตัวบทกล่าวถึงด้วยมัฟฮูม มูวาพะเกาะฮนั้นบางครั้งเรียกว่า "พะหุวัลคิฎอบ" (فحوى الخطاب) ตัวอย่างเช่น

อัลลอฮฺตรัสว่า

لَا تَقْلُ لِمَا أَفْ وَلَا تَنْهَرُ مَا وَقَلَ لِمَا قَوْلَا كَرِيْمًا

الاسراء (من آية) : 23

ความว่า "ดังนั้น เจ้าจงอย่ากล่าวแก่ท่านทั้งสอง (บิตามารดา) ว่า? "อุฟ" และจงอย่าตะโกนใส่ท่านทั้งสอง แต่จงกล่าวแก่ทั้งสองด้วยคำพูดที่ดีงาม"

อัลอิสรออฺ ส่วนหนึ่งของ : 23

คำว่า "อุฟ" เป็นคำที่แสดงถึงการปฏิเสธ หรือความเบื่อหน่าย จึงเป็นที่เข้าใจว่า ในเมื่อการใช้คำว่า "อุฟ" เป็นที่ต้องห้าม เพราะเป็นการกระทำที่กระทบต่อความรู้สึกของบิตามารดาแล้ว การตำหนิหรือการทุบตีก็อยู่ในขอบข่ายการห้ามตามตัวบทนี้โดยไม่มีข้อสงสัยแต่อย่างใด

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ان الذين يأكلوا اموال اليتامى ظلما انما يأكلون في بطونهم نارا وسيصلون سعيرا

النساء : 10

ความว่า "แท้จริง บรรดาผู้กินทรัพย์สินของเด็กกำพร้าโดยฉ้อฉลนั้น ความจริงพวกเขากินไฟเข้าไปในท้องของพวกเขาเอง และพวกเขาจะเข้าไปในรอกอันลุกโชน"

อันนิซาอ : 10

การห้ามกินทรัพย์สินเด็กกำพร้า ก็เพราะต้องการรักษาทรัพย์สินนั้นไว้ ดังนั้น การทำลายก็มีผลเหมือนกัน เพราะทำให้ทรัพย์สินนั้นสูญหายไปหรือลดน้อยลง

^๑ อัลเมาะชาลี, 2 : 190 - 191

ท่านนบี (คือลฯ) ได้กล่าวว่า

‘ لا يبولن أحدكم في الدائم الذي لا يجري ثم يغتسل فيه ’

رواه البخاري

ความว่า “จงอย่าได้มีผู้ใดผู้หนึ่งในหมู่พวกเจ้า ปัสสาวะลงในน้ำนิ่งซึ่งไม่ไหล
หลังจากนั้นเขาจะลงอาบนํ้าในนั้น”

รายงานโดย บุคอรี

การห้ามกระทำดังกล่าว เพราะมีวัตถุประสงค์ต้องการรักษาความสะอาดของน้ำไว้ ดังนั้น การ
ถ่ายปัสสาวะในภาชนะ แล้วนำเอาไปเททิ้งลงในน้ำที่มีลักษณะดังกล่าว ก็มีผลเช่นเดียวกัน^๗

“มัฟฮูม มุวาฟะเกาะฮฺ” กับประเภทของ “กียาส” ที่ได้กล่าวมานั้นมีเนื้อหาสาระที่คล้ายคลึงกัน
มาก จึงสมควรศึกษาบททวนหัวข้อประเภทของกียาสอีกครั้งหนึ่ง เพื่อความเข้าใจที่ชัดเจน อย่างไรก็ตาม
ระหว่างกียาสกับ “มัฟฮูม มุวาฟะเกาะฮฺ” หรือ “พะหฺวาลคิฎอบ” มีความแตกต่างกันดังต่อไปนี้ คือ

1. กียาส ต้องใช้กระบวนการหาเหตุผลเป็นหลักเพื่อใช้ในการเทียบเคียง แต่มัฟฮูม มุวาฟะเกาะฮฺ
ทุกคนสามารถเข้าใจได้หากมีความรู้และความเข้าใจภาษาอาหรับ

2. บรรดาปราชญ์ที่ปฏิเสธกียาสจะยอมรับมัฟฮูม มุวาฟะเกาะฮฺ เพราะเป็นการครอบคลุมความ
หมายของตัวบทในทางภาษา

ข. มัฟฮูม มุคอลละพะฮฺ (مفهوم المخالفة)

“มัฟฮูม มุคอลละพะฮฺ” คือ สิ่งที่ตัวบทมิได้กล่าวถึง มีความหมายตรงกันข้ามกับสิ่งที่ตัวบทกล่าวถึง
หมายความว่า การที่ตัวบทของกฎหมายกำหนดเงื่อนไขหรือลักษณะใดลักษณะหนึ่งว่า มีบทบัญญัติเป็น
อย่างใดอย่างหนึ่ง หากขาดเงื่อนไขหรือลักษณะดังกล่าวแล้ว จะมีบทบัญญัติที่ตรงกันข้ามหรือไม่

มัฟฮูม มุคอลละพะฮฺนั้น บางที่เรียกว่า “ตะลิลุลคิตอบ” (دليل الخطاب) บรรดาปราชญ์กฎหมาย
อิสลามมีทัศนะในเรื่องนี้แตกต่างกันเป็นสองทัศนะ ดังต่อไปนี้

ทัศนะที่หนึ่ง เป็นทัศนะของอิมามชาฟีอี อิมามมาลิก อิมามอะหมัดและปราชญ์กฎหมาย
อิสลามส่วนใหญ่มีความเห็นว่า สิ่งที่ขาดเงื่อนไขหรือลักษณะดังกล่าวมีบทบัญญัติที่ตรงกันข้ามด้วย

ทัศนะที่สอง เป็นทัศนะของอิมามอับฮะนีพะฮฺมีความเห็นว่า ไม่มีความหมายตรงกันข้าม คือจะ
เอาตัวบทที่ขาดลักษณะดังกล่าวมากำหนดบทบัญญัติในทางตรงกันข้ามไม่ได้

เหตุผลของทัศนะที่เห็นว่า ความหมายตรงกันข้าม สามารถนำมาใช้ในการกำหนดกฎหมายได้ มีดัง

^๗ ดู รายละเอียดเกี่ยวกับเรื่องนี้ในหัวข้อประเภทของกียาส

^๘ อัลฮันกีญ, หน้า 237 239

ต่อไปนี้เป็น

1. เป็นสิ่งที่เข้าใจโดยปราชญ์ทางภาษา อบูอับดุลอัลกอสิม อิบน์สัลลาม (ابو عبيد القاسم بن سلام)
เมื่อได้ฟังหะดีษที่ว่า

لِ الْوَاحِدِ يَحِلُّ عَقْرَبَتُهُ وَعَرْضُهُ

رواه ابو داود والنسائي وصححه ابن حبان

ความว่า "การปิดพลิ้วของผู้มั่งมีนั้น มีผลทำให้การลงโทษและศักดิ์ศรีของเขาเป็นที่อนุมัติ"

รายงานโดย อบูดาอูด อันนะซาอีและอิบนุหิบบานถือว่าเป็นหะดีษเศาะฮิหฺ

ท่านอบูอับดุล กล่าวว่ "การปิดพลิ้วของผู้ไม่มี จะไม่อนุมัติในการลงโทษเขาได้" อิหม่ามชาฟีอีซึ่งเป็นปราชญ์ทางภาษาเช่นเดียวกันกล่าวว่า "การที่อัลลอฮฺทรงอนุมัติให้สมรสกับสตรีชาวคัมภีร์ที่เป็นไทตามความเข้าใจของฉันก็แสดงว่า ทาสของพวกเขาไม่เป็นที่ยอมรับ"

2. เป็นสิ่งที่เข้าใจโดยท่านนบี ศ็อลลาฯ ทั้งนี้ เมื่ออัลลอฮฺได้ทรงประทานอายะฮฺเกี่ยวกับการขอกฎัยให้แก่ผู้ที่มีได้เป็นมุสลิมว่า

استغفر لهم أولا تستغفر لهم إن تستغفر لهم سبعين مرة قلن يغفر الله لهم

التوبة (من آية) : 80

ความว่า "เจ้าจงขอกฎัยให้แก่พวกเขาหรือไม่ขอกฎัยให้แก่พวกเขา หากมันเจ้าขอกฎัยให้แก่พวกเขาเจ็ดสิบครั้ง อัลลอฮฺก็จะไม่ทรงให้อภัยให้แก่พวกเขา"

อัลเตาบะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 80

ท่านนบี ศ็อลลาฯ กล่าวไว้ความว่า "ผู้อภิบาลของฉันได้ให้ทางเลือกแก่ฉันแล้ว ขอสาบานต่ออัลลอฮฺว่า ฉันจะเพิ่มในการขอกฎัยให้มากกว่าเจ็ดสิบครั้ง"¹⁹

ท่านนบี ศ็อลลาฯ ก็เข้าใจว่า การขอกฎัยที่มากกว่าเจ็ดสิบครั้งนั้นจะมีหุคมแตกต่างจากเจ็ดสิบครั้งตามที่อายะฮฺระบุไว้

3. เป็นสิ่งที่เข้าใจโดยเศาะฮาบะฮฺ ทั้งนี้ บรรดาเศาะฮาบะฮฺมีความเห็นที่สอดคล้องกันว่าหะดีษที่ว่า (إذا التقى الخطبان فقد وجب الغسل) ซึ่งหมายความว่า "เมื่อสองอวัยวะเพศพบกัน แท้จริง

¹⁹ อัลติบ, หน้า 180

²⁰ รายงานโดย บุคอรี

การอาบน้ำ (ยกหะดัษใหญ่) ถือว่าวาญิบ" หะดีษดังกล่าวนี้ยกเลิกหะดีษที่ว่า (الماء من الماء) ซึ่งหมายความว่า "การอาบน้ำนั้นเนื่องมาจากการหลั่งน้ำ (อสุจิ)"¹¹ หากหะดีษหลังมิได้มีความหมายว่า การร่วมประเวณีที่ไม่มีการหลั่งน้ำอสุจินั้นไม่ต้องอาบน้ำ การยกเลิกก็ไม่เกิด

สิ่งที่มีความหมายตรงกันข้ามนั้นมีหลายประเภทดังนี้¹²

ก. ความหมายตรงกันข้ามของสิ่งที่ถูกกำหนดในลักษณะที่เป็นการจำกัดเฉพาะ (مفهوم القصر)

أما الأعمال بالنيات

متفق عليه

ความว่า "แท้จริง การกระทำนั้นด้วยการนิยัต (ตั้งใจเจตนา) เท่านั้น"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

ความหมายตรงข้ามของหะดีษดังกล่าวคือ หากไม่มีนิยัตแล้ว การกระทำนั้นจะไม่มีผล

ข. ความหมายตรงกันข้ามของตัวบทที่เป็นเชิงเงื่อนไข (مفهوم الشرط)

وان كن اولات حمل فأنفقوا عليهن

الطلاق (من آية) : 6

ความว่า "หากแม่นางมีครรภ์ พวกเจ้าก็จงจ่ายค่าอุปการะเลี้ยงดูให้แก่พวกนางเสีย"

อัลเตอะลาฮ ส่วนหนึ่งของ : 6

ความหมายตรงข้ามของอายะฮ์ดังกล่าวคือ หากพวกนางไม่มีครรภ์ก็ไม่ต้องจ่ายค่าอุปการะเลี้ยงดูให้แก่พวกนาง

ค. ความหมายตรงกันข้ามของตัวบทที่มีลักษณะเป็นการสิ้นสุด (مفهوم الغاية)

فلا تقربوهن حتى يطهرن

البقرة (من آية) : 222

¹¹ อัซซันกีฎีย, หน้า 238 เป็นหะดีษที่รายงานโดย มุสลิม

¹² อัซซันกีฎีย, หน้า 238

ความว่า “ตั้งนั้น พวกเจ้าจงอย่าใกล้ชิดพวกนาง จนกว่าพวกนางจะสะอาด
(จากประจำเดือน)”

อัดเดาะลาต ส่วนหนึ่งของ : 222

ความหมายตรงข้าม คือ เมื่อสะอาดจากประจำเดือนแล้วก็ใกล้ชิดได้

จ. ความหมายตรงข้ามของตัวบทที่กำหนดลักษณะใดลักษณะหนึ่ง (مفهوم الوصف)
ท่านอบี คือลฯ กล่าวว่า

في كل ابل سائمة في كل اربعين ابنة لبون

رواه ابو داود والنسائي

ความว่า “อูฐทุกๆ 40 ตัว ที่ปล่อยให้กินหญ้าเอง ต้องจ่ายอูฐตัวเมียตัว
(อายุย่างเข้าปีที่สาม) หนึ่งตัวเป็นชะกาฮฺ”

รายงานโดย อับดุลาวูตและอันนะชาอี³

ความหมายตรงกันข้าม คือ อูฐที่เจ้าของจัดอาหารให้กิน ไม่ต้องจ่ายชะกาฮฺ

จ. ความหมายตรงกันข้ามของตัวบทที่มีลักษณะบอกจำนวน (مفهوم العدد)
อัลลอฮฺ ตรัสว่า

فاجلدوهم ثمانين جلدة

لنور (من آية) : 4

ความว่า “พวกเจ้าจงโบยทวงเขา (ผู้กล่าวหาคนอื่นว่า ผิดประเวณีโดยไม่มี
พยาน) แปดสิบครั้ง”

อันนุร ส่วนหนึ่งของ : 4

ความหมายตรงข้ามคือ จะโบยมากกว่าหรือน้อยกว่านั้นไม่ได้

ฉ. ความหมายตรงข้ามของตัวบทที่มีลักษณะบอกกาลเวลาหรือสถานที่ (مفهوم الظرف)
อัลลอฮฺ ตรัสว่า

³ เป็นหะดีษหะสัน ดู อัลอัตตามีย์, 3 : 263

الحج أشهر معلومات

الفرة (من آية) : 197

ความว่า "การประกอบพิธีหัจญ์นั้น ภายในบรรดาเดือนอันเป็นที่รู้กันแน่นอน"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 197

ความหมายตรงข้ามของอายะฮ์ดังกล่าว คือ นอกเหนือจากเดือนที่ถูกกำหนดอย่างแน่นอนแล้ว
จะประกอบพิธีหัจญ์ไม่ได้

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وانتم عاكفون في المساجد

البقرة (من آية) : 187

ความว่า "ในขณะที่พวกเจ้ากำลังอิติกาฟ" (พักอาศัยอยู่) ในมัสยิด"

อัลบะเกาะเราะฮฺ : 187

ความหมายตรงข้าม คือ จะทำพิธีอิติกาฟนอกมัสยิดมิได้

ข. ความหมายตรงข้ามตัวบทที่มีลักษณะบอกสาเหตุ (مفهوم السبب) ของทุกม
ตัวอย่างเช่น คำสั่งที่ว่า

أعط السائل لحاجته

แปลว่า "จงบริจาคให้แก่ผู้ขอ เพราะความจำเป็นของเขา"

ความหมายตรงข้าม คือ ผู้ขอที่ไม่มีความจำเป็นก็ให้ไม่ได้

จ. ความหมายตรงข้ามของตัวบทที่มีลักษณะบอกชื่อ (مفهوم اللقب) เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

محمد رسول الله

الفتح (من آية) : 29

ความว่า "มุฮัมมัดนั้น เป็นรَسُولของอัลลอฮ์"

อัลฟติ ส่วนหนึ่งของ : 29

¹⁴ อิตติกาฟ اعتكاف คือ การประจำอยู่ที่มัสยิดโดยมีเจตนาทำอิบาดะฮ์

ความหมายตรงข้ามประเภทนี้คงใช้ไม่ได้อย่างแน่นอน เพราะจะมีความหมายเท่ากับคนอื่น นอกเหนือจากมุฮัมมัดนั้น มิใช่รศูลซึ่งก็ผิดกับความเป็นจริง ในการพูดทั่วๆ ไปก็ใช้ความหมายตรงข้าม ประเภทนี้มีได้เช่นกัน เช่นเมื่อเราพูดว่า “มะหฺมุดมา” ก็ไม่มีใครเข้าใจเลยว่า คนอื่นนอกเหนือจากมะหฺมุดนั้นมีได้มา¹⁵

อย่างไรก็ตาม ความหมายตรงข้ามนั้น ไม่อาจนำมาใช้ได้ในการณดังกล่าวต่อไปนี้¹⁶

1. การกล่าวถึงสิ่งใดสิ่งหนึ่งเพื่อแสดงถึงความโปรดปราน เช่น
อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وهو الذي سخر البحر لتأكلوا منه لحما طريا

النحل (من آية) : 14

ความว่า “และพระองค์คือ ผู้ทรงทำให้ทะเลเป็นประโยชน์ เพื่อพวกเจ้าจะได้รับประทานเนื้อนุ่มๆ สดจากมัน”

อันนะหฺล ส่วนหนึ่งของ : 14

ซึ่งมิได้หมายความว่าเนื้อปลาที่ไม่สดนั้นรับประทานไม่ได้

2. การกล่าวถึงสิ่งใดสิ่งหนึ่ง เพราะเป็นไปตามข้อเท็จจริงที่เกิดขึ้น เช่น อัลลอฮฺตรัสว่า

لا يتخذ المؤمنون الكافرين أولياء من دون المؤمنين

آل عمران (من آية) : 28

ความว่า “โอ้บรรดาผู้ศรัทธา พวกเจ้าจงอย่าได้ยึดเอาเหล่าผู้ปฏิเสธศรัทธาเป็นมิตรสนิท นอกเหนือจากบรรดาผู้ศรัทธาทั้งหลาย”

อาลิอิมรอน ส่วนหนึ่งของ : 28

ทั้งนี้ เพราะอายะฮฺนี้ถูกประทานลงมาในกรณีของกลุ่มหนึ่งที่ยึดเอาชาวยิวเป็นมิตรสนิท มิใช่ผู้ศรัทธาด้วยกัน จึงมีการประทานอายะฮฺนี้ห้ามสิ่งที่เกิดขึ้น

3. การกล่าวถึงสิ่งที่เกิดขึ้นโดยทั่วไป เช่น อัลลอฮฺได้บัญญัติเกี่ยวกับสตรีที่ต้องห้ามสมรสว่า

وربائبكم اللاتي في حوركم من نسائكم اللاتي دخلتم بهن

النساء (من آية) : 23

¹⁵ อัยซันก็ฎีย, หน้า 239

¹⁶ อังแกล, หน้า 241

ความว่า “และบรรดาลูกเลี้ยงของพวกเจ้าที่อยู่ในห้องของพวกเจ้า จากกรรยา
ของพวกเจ้าที่พวกเจ้าได้ร่วมประเวณีกับพวกนางแล้ว”

อันนิชาด (จากอายะฮ) : 23

ทั้งนี้ เพราะลูกเลี้ยงนั้น จะอยู่ในที่เดียวกันกับมารดาในห้องสามีของมารดา จึงใช้ความหมาย
ตรงข้ามไม่ได้

4. การกล่าวสิ่งใดสิ่งหนึ่งเพื่อเป็นการยืนยันอย่างหนักแน่น เช่น ท่านนบี (คือฯ) กล่าวว่า

لا يحل لامرأة تؤمن بالله واليوم الآخر أن تسافر سفرا يكون ثلاثة أيام فصاعدا

إلا ومعها أبوها أو زوجها أو ابنها أو أخوها أو ذو محرم منها

رواه الجماعة إلا البخاري والنسائي

ความว่า “ไม่อนุมัติสำหรับสตรีที่ศรัทธาต่ออัลลอฮ์และวันอาคิเราะฮ์ ที่จะ
เดินทางตั้งแต่สามวันขึ้นไป เว้นแต่จะต้องไปพร้อมกับบิดาหรือสามี
หรือบุตรชาย หรือพี่น้องหรือบุคคลที่เป็นมะหฺรอม (บุคคลที่ห้าม
สมรสกัน)”

รายงานโดย ญะมาอะฮฺยกเว้นบุคอรีและอันนะซาอี

การยืนยันด้วยคำว่า “ที่ศรัทธาต่ออัลลอฮ์และวันอาคิเราะฮ์” นั้น มิได้หมายความว่า หากไม่
ปฏิบัติตามแล้วก็เป็นบุคคลที่ขาดความศรัทธาต่ออัลลอฮ์และวันอาคิเราะฮ์

5. การกล่าวสิ่งใดสิ่งหนึ่งเพื่อตอบคำถาม เช่น มีการถามว่า แพะที่เลี้ยงปล่อยตามทุ่งหญ้า นั้น
ต้องจ่ายชะกาฮฺหรือไม่ และผู้ตอบก็ตอบว่า “แพะที่ปล่อยเลี้ยงตามทุ่งหญ้านั้นต้องจ่ายชะกาฮฺ” ก็ไม่
สามารถที่จะใช้ความหมายตรงข้ามในการกำหนดทุกมได้

6. กรณีที่ผู้พูดไม่รู้บทบัญญัติของความหมายตรงข้าม เช่น ผู้พูดรู้เฉพาะบทบัญญัติเกี่ยวกับแพะที่
ปล่อยเลี้ยงตามทุ่งหญ้า และไม่รู้บทบัญญัติของแพะที่เลี้ยงด้วยการจัดเตรียมอาหารให้ หากบุคคลเช่น
ว่านี้กล่าวว่า “แพะที่ปล่อยเลี้ยงนั้นต้องจ่ายชะกาฮฺ” ก็ไม่อาจใช้ความหมายตรงข้ามในการกำหนดทุกมได้

7. การกล่าวของผู้ที่อยู่ในสภาพเกรงกลัว เช่น ผู้ที่เข้ารับนับถือศาสนาอิสลามใหม่ๆ สังคนใช้ของ
ตนว่า จงบริจาคทรัพย์สินอันนี้ให้แก่ผู้ยากจนที่เป็นมุสลิม คำว่ามุสลิมก็ไม่มีมีความหมายตรงข้าม เพราะ
การที่ผู้บริจาคกล่าวเจาะจงเฉพาะมุสลิมนั้นก็เพราะเกรงจะถูกกล่าวหาว่า ไม่จริงใจในการเข้ารับนับถือ
ศาสนาอิสลาม

8. กรณีที่ผู้ถามรู้บทบัญญัติของความหมายตรงข้ามอยู่แล้ว แต่ไม่รู้ความหมายของสิ่งที่ถามถึง
เช่น ผู้ถามรู้แล้วว่าบทบัญญัติของแพะที่เลี้ยงโดยการจัดหาอาหารมาให้ แต่ไม่รู้บทบัญญัติของแพะที่
ปล่อยเลี้ยง ดังนั้น คำตอบที่ว่า “แพะที่ปล่อยเลี้ยงนั้นต้องจ่ายชะกาฮฺ” จึงไม่มีความหมายตรงข้าม

4.3 กฎเกณฑ์ที่สาม ความหมายของคำโดยคำนึงถึงความชัดเจน (الإلفاظ من ناحية وضوحها)

ความหมายของคำหรือประโยค หากคำนึงถึงความชัดเจนหรือไม่ชัดเจนจะแบ่งเป็น 2 ประเภท คือ คำหรือประโยคที่มีความหมายที่ชัดเจนสามารถเข้าใจและปฏิบัติตามได้โดยไม่จำเป็นต้องได้รับคำชี้แจงหรือคำอธิบาย ประเภทที่สองคือ คำหรือประโยคที่ไม่มีความชัดเจนเหมือนประเภทแรก ซึ่งแต่ละประเภทจะมีระดับของความชัดเจนและไม่ชัดเจน ตลอดจนรายละเอียดปลีกย่อยมากมาย จึงจำเป็นจะต้องกล่าวถึงรายละเอียดของแต่ละประเภท ดังต่อไปนี้

ก. คำหรือประโยคที่มีความหมายชัดเจน (الإلفاظ الواضحة الدلالة)

คำที่มีความหมายที่ชัดเจนมีระดับความชัดเจนที่แตกต่างกัน ดังต่อไปนี้

1. "อันนัสศ" (النص) คือ คำหรือประโยคที่มีความหมายเดียวเท่านั้น โดยไม่อาจตีความเป็นอย่างอื่นได้เลย" ตัวอย่างเช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ (ซุบฮานะฮฺวะตะอะลา) ว่า

الزانية والزاني فاجلدوا كل واحد منهما مائة جلدة

النور (من آية) 2

ความว่า "หญิงผู้ผิดประเวณีก็ดี และชายผู้ผิดประเวณีก็ดี พวกเจ้าจงโบยทุกคนของทั้งสอง 100 ครั้ง"

อันนุร ส่วนหนึ่งของ : 2

เช่นเดียวกับคำตรัสของอัลลอฮ์ที่ว่า

والذين يرمون المحصنات ثم لم يأتوا بأربعة شهداء فاجلدوهم ثمانين جلدة

ولا تقبلوا لهم شهادة أبدا وأولئك هم الفاسقون

النور : 4

ความว่า "และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาหญิงบริสุทธิ์ว่าผิดประเวณี แล้วพวกเขามีได้นำพยานบุคคล 4 คน มายืนยัน พวกเจ้าจงโบยพวกเขา 80 ครั้ง และพวกเจ้าจงอย่ารับการเป็นพยานของพวกเขาตลอดไป และชนเหล่านั้นคือ พวกฟาลิฏ"

อันนุร : 4

ทั้งสองอายะฮ์ที่กล่าวมาได้บัญญัติบทลงโทษของการผิดประเวณีและการกล่าวหาผู้อื่นว่าผิดประเวณีอย่างชัดเจนโดยไม่อาจตีความเป็นอย่างอื่นได้ คำหรือประโยคที่มีความหมายเป็นอันนัศศฺ นั้นไม่สามารถตีความเป็นอย่างอื่นได้เลย ยกเว้นด้วยนัศศฺอื่น หรือการยกเลิกเท่านั้น¹⁸

ที่กล่าวมานี้ เป็นความหมายของอันนัศศฺตามที่คณะของปราชญ์อุศุลฟิกฮฺส่วนใหญ่ ส่วนปราชญ์มัซฮับหะนะฟีนั้น ได้ให้ความหมายของอันนัศศฺว่า เป็นความหมายของคำหรือประโยคตามจุดมุ่งหมายของสำนวนที่นำมาใช้โดยอาจตีความเป็นอย่างอื่นได้ ดังนั้น เมื่อใดที่สามารถเข้าใจความหมายจากคำหรือประโยคโดยไม่ต้องอาศัยสิ่งอื่น อีกทั้งเป็นความหมายที่เป็นจุดมุ่งหมายหลักของคำหรือประโยคก็ถือว่าเป็นการแสดงถึงความหมายของคำ หรือประโยคประเภทอันนัศศฺ เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ที่ว่า

واحل الله البيع وحرم الربا

البقرة (من آية) : 275

ความว่า "และอัลลอฮ์ทรงอนุมัติการซื้อขาย และพระองค์ทรงห้ามดอกเบี้ย"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 275

โดยความหมายอันนัศศฺของอายะฮ์นี้ แสดงว่า การซื้อขายนั้นแตกต่างจากดอกเบี้ย ซึ่งเป็นความหมายที่เข้าใจทันทีจากประโยค อีกทั้งเป็นจุดมุ่งหมายหลักของอายะฮ์ด้วย เพราะจุดมุ่งหมายของการประทานอายะฮ์นี้ลงมาก็คือ การตอบโต้บรรดาผู้ที่อ้างว่า การซื้อขายนั้นเหมือนดอกเบี้ยทุกประการ¹⁹

อนึ่ง คำว่า "อันนัศศฺ" นั้นมีการใช้ในความหมายอื่นๆ นอกจากที่กล่าวมาแล้ว ยังใช้ในความหมายของวะฮฺย ตัวบทที่เป็นอัลกุรอาน หรือสุนนะฮฺและในความหมายอัชชอฮิรที่จะกล่าวถึงต่อไป²⁰

2. "อัชชอฮิร" (الظاهر) มีความหมายว่า ที่ปรากฏชัดเจน ในที่นี้หมายถึง คำหรือประโยคที่มีตั้งแต่สองความหมายขึ้นไป แต่มีหนึ่งความหมายที่เด่นชัดกว่า หรืออีกนัยหนึ่ง คำหรือประโยคที่แสดงถึงความหมายหลัก โดยอาจมีความหมายเป็นอย่างอื่นที่ค่อนข้างอ่อนมาก²¹ เช่น การใช้คำว่า "เสือ" ซึ่งหมายถึงสัตว์ร้ายชนิดหนึ่ง ขณะเดียวกัน อาจใช้กับมนุษย์ที่มีความกล้าหาญ แต่มีความเป็นไปได้น้อยมาก ดังนั้น ในการตีความคำหรือประโยคประเภทนี้ จะต้องเป็นไปตามความหมายที่เป็นอัชชอฮิรก่อนจะตีความเป็นความหมายที่อ่อนได้ ก็ต่อเมื่อมีหลักฐานสนับสนุนเท่านั้น ซึ่งการกระทำเช่นนี้เรียกว่า "ตะวีล" (الويل) โดยคำหรือประโยคที่ได้รับการตีความเช่นนี้เรียกว่า "มุอาวัล" (المؤول)

¹⁸ อัชชันกีฎียฺ, หน้า 176

¹⁹ คีอလာฟ, หน้า 163

²⁰ อัชชันกีฎียฺ, หน้า 176

²¹ อัชชันกีฎียฺ, หน้า 176

สำหรับมัชอัษหะนะฟีจะใช้คำ “อัชชออิร” ในกรณีที่เป็นความหมายที่เข้าใจจากคำหรือประโยค ด้วยสำนวนของมันเองโดยไม่ต้องอาศัยสิ่งอื่น แต่ไม่ใช่จุดมุ่งหมายหลักของประโยค เช่น คำตรัสของ อัลลอฮ์ ที่ว่า

واحل الله البيع وحرم الربا

البقرة (من آية) : 275

ความว่า “และอัลลอฮ์ทรงอนุมัติการซื้อขาย และพระองค์ทรงห้ามดอกเบี้ย”

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 275

ความหมายที่เป็นอัชชออิรของอายะฮ์นี้ตามทัศนะของมัชอัษหะนะฟี คือ การซื้อขายทุกประเภทเป็นที่อนุมัติ และดอกเบี้ยทุกประเภทเป็นสิ่งที่ต้องห้าม²²

3. “อัลมุบัยยัน” (المبين) คือ สิ่งที่ได้รับการชี้แจงความหมายของมันชัดเจน ในที่นี้หมายถึง ประโยคที่มีความชัดเจนในตัวของมันเอง โดยไม่จำเป็นต้องได้รับคำชี้แจงเพิ่มอีกต่อไป และอีกความหมายของอัลมุบัยยัน คือ คำหรือประโยคที่ไม่ชัดเจนที่ต้องการความชัดเจน และได้รับการชี้แจงจนมีความชัดเจนโดยตัวบทอื่น

ตัวอย่างของประโยคที่มีความชัดเจนในตัวของมันเองโดยไม่จำเป็นต้องได้รับการชี้แจง คือ คำตรัสของ อัลลอฮ์ ที่ว่า

السارق والسارقة فاقطعوا أيديهما جزاء بما كسبا نكالا من الله والله عزيز حكيم

المائدة : 38

ความว่า “ผู้ชายที่ลักขโมยและผู้หญิงที่ลักขโมย พวกเจ้าจงตัดมือของบุคคลทั้งสอง เพื่อเป็นการลงโทษในสิ่งที่ทั้งสองได้กระทำไว้ เพื่อเป็นการลงโทษจากอัลลอฮ์ และอัลลอฮ์นั้น ทรงเดชานุภาพ อีกทั้งทรงปรีชาญาณยิ่ง”

อัลมาอิดะฮ์ : 38

อายะฮ์นี้ มีความชัดเจนในตัวโดยไม่จำเป็นต้องอธิบายอีก

สำหรับตัวอย่างของประโยคที่ไม่มีความชัดเจนในตัว ซึ่งจะต้องได้รับคำชี้แจง เช่น อัลลอฮ์ตรัสว่า

والله على الناس حج البيت من استطاع إليه سبيلا

آل عمران (من آية) : 97

²² ศ็อลลาห์ A, หน้า 162

ความว่า “และเป็นสิทธิของอัลลอฮ์ที่มีต่อมนุษย์นั้นคือ การประกอบพิธีฮัจญ์
ณ บ้านหลังนั้น สำหรับผู้ที่สามารถไปยังบ้านนั้นได้”

อาลิอิมรอน ส่วนหนึ่งของ : 97

อายะฮ์นี้ได้กล่าวถึงการประกอบพิธีฮัจญ์ ซึ่งเป็นหน้าที่ของผู้มีความสามารถจะต้องกระทำ แต่ได้
กล่าวถึงอย่างสังเขปโดยไม่ได้กล่าวรายละเอียดแต่อย่างใด ดังนั้น ท่านนบี (ศ็อลฯ) จึงได้ชี้แจงวิธีการ
ประกอบพิธีฮัจญ์ที่มีการบัญญัติไว้อย่างสังเขปในอายะฮ์นี้ โดยท่านกล่าวว่า

خذوا عني مناسككم

رواه مسلم

ความว่า “พวกเจ้าจงรับวิธีการประกอบพิธีฮัจญ์ของพวกเจ้าจากฉัน”

รายงานโดย มุสลิม

มัซฮับหะนะฟีเรียก “อัลมุบายยัน” ว่า “อัลมุฟัสส์ร” (المفسر) ซึ่งหมายความว่าสิ่งที่ได้รับการอธิบาย

ข. คำหรือประโยคที่มีความหมายไม่ชัดเจน (بالفاظ غير الواضحة)

คำที่มีความหมายไม่ชัดเจนมีหลายระดับดังต่อไปนี้

1. “อัลเคาะฟี” (الخبّي) คือ สิ่งปกปิด ในที่นี้หมายถึง คำที่มีความหมายที่ชัดเจน แต่การ
ครอบคลุมถึงบางสิ่งบางอย่างนั้นมีความคลุมเครือ เช่น คำว่าผู้ลักทรัพย์ (السارق) นั้น ชัดเจน ในกรณี
เป็นผู้ขโมย ซึ่งหมายถึง การเอาทรัพย์สินของผู้อื่นไปในที่ลับตาโดยไม่ได้รับอนุญาตจากเจ้าของ จากสถานที่
ที่ทรัพย์สินดังกล่าวควรจะได้รับการเก็บรักษาไว้ ทั้งๆ ที่ทรัพย์สินดังกล่าวไม่ได้อยู่ในสภาพที่เกรงว่าจะเสียหาย
และผู้เอาไปก็ไม่มีข้ออ้างว่ามีสิทธิใดๆ ในทรัพย์สินดังกล่าว แต่การลักทรัพย์นั้นจะครอบคลุมการลัก
กระเป๋าดูด้วยหรือไม่ เพราะการลักกระเป๋านั้นจะกระทำอย่างเปิดเผย โดยอาศัยจังหวะความเผลอของ
ผู้ถูกล้วง ครอบด้วยความชำนาญและความกล้าหาญของผู้ลัก ดังนั้น ผู้ลักกระเป๋าดูควรจะได้รับการ
ลงโทษฐานลักทรัพย์ตามที่บัญญัติในอัลกุรอานหรือไม่ เพราะผู้ลักทรัพย์และผู้ลักกระเป๋านั้นมีคุณสมบัติ
ปลีกย่อยที่แตกต่างกัน แต่หลังจากที่บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามได้ทำการวิเคราะห์วินิจฉัยแล้ว ก็มี
ทัศนะที่สอดคล้องกัน คือ ต้องใช้บทลงโทษของการลักทรัพย์ ทั้งนี้ โดยอาศัยการตีความของคำ

เพื่อให้ความปกติของคำสิ้นสุดลง ก็จะต้องอาศัยการวิเคราะห์วินิจฉัยของมุญตะฮิด หากมุญ
ตะฮิดมีความเห็นว่า คำที่มีลักษณะดังกล่าวครอบคลุมบางสิ่งบางอย่างเพราะเหตุผลใดก็ตาม หรือไม่
ครอบคลุมบางสิ่งบางอย่างเพราะเหตุผลใดก็ตาม ก็ให้ปฏิบัติไปตามนั้น²³ ในบางกรณี ผลของการ

²³ คือลลัฟ A, หน้า 170 - 171

วิเคราะห์วินัยของมุญญะฮิดจะมีความสอดคล้องกันดังตัวอย่างที่ได้กล่าวมา ในบางกรณี จะมีผลที่แตกต่างกัน ทั้งนี้ เพราะมีเหตุผลและมุมมองที่แตกต่างกัน เช่น ในการกำหนดประเภทของการฆ่าที่มีผลทำให้ผู้ฆ่าถูกตัดสิทธิจากกองมรดกตามหะดีษที่ว่า

ليس للقاتل شيء من الميراث²⁴

رواه ابو داود

ความว่า “ผู้ฆ่า ไม่มีสิทธิรับมรดกแต่อย่างใดเลย”

รายงานโดย อนุตาวุด²⁴

การฆ่าที่หะดีษนี้หมายถึงนั้น คือการฆ่าที่ไม่ชอบธรรมโดยเจตนาอย่างแน่อน แต่หะดีษนี้จะครอบคลุมการฆ่านอกเหนือจากการฆ่าที่ไม่ชอบธรรมโดยเจตนาด้วยหรือไม่ ปราชญ์กฎหมายอิสลามแต่ละมัซฮับมีทัศนะที่แตกต่างกัน ทั้งนี้ แล้วแต่ผลของการวิเคราะห์ วินัยของแต่ละมัซฮับ²⁵

2. “อัลมุญญัฎ” (الجملة) หมายถึง คำที่มีความหมายกำกวม คือ เป็นคำที่มีหลายความหมาย โดยมีน้ำหนักเท่าๆ กัน

ความไม่ชัดเจนของ อัลมุญญัฎ เกิดจากความไม่แน่นอนของความหมายของคำเอง เพราะเป็นคำที่มีหลายความหมาย โดยมีน้ำหนักเท่ากัน²⁶ ผิดจากอัลเคาะฟีย์ ซึ่งมีความหมายที่ชัดเจน แต่การครอบคลุมบางความหมายนั้นมีปัญหาอยู่

คำที่มีลักษณะเป็นอัลมุญญัฎนั้น เกิดจาก ห้า สาเหตุ ดังต่อไปนี้

ก. เกิดจากคำที่มีความหมายร่วม (اللفظ المشترك) คือเป็นคำที่มีความหมายตั้งแต่สองความหมายขึ้นไป เช่น คำว่า “กูรฺฮ์” (قروء) ในคำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

والمطلقات يتربصن بأنفسهن ثلاثة قروء²⁷

البقرة (من آية) : 228

ความว่า “และบรรดาสตรีที่ถูกหย่าร้างนั้น จะต้องรอคอยตัวของพวกนางเอง สามกูรฺฮ์”

อัลอะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 228

²⁴ หะดีษที่มีความหมายเช่นนี้ มีรายงานมากมาย แต่ละสายมีปัญหา แต่เมื่อรวมกันแล้ว ขึ้นหะดีษเศาะฮีหฺ ดู อัลอัลบานียฺ, 6 : 118

²⁵ ดู รายละเอียดใน อิสมาแอ อาลี, 2546 กฎหมายมรดกและทนายธรรมอิสลาม บิดคานี โรงพิมพ์มิดาภาพ หน้า 40-43

²⁶ อัลอะเราะซาบียฺ, 1 : 345

คำว่า "กูรฺ" (قُرْ) ซึ่งเป็นพหูพจน์ของ "กูร" (قَر) เป็นคำที่มีสองความหมายที่ตรงข้ามกัน ความหมายที่หนึ่ง คือ ช่วงเวลาที่มีประจำเดือน (และ) ความหมายที่สอง คือ ช่วงเวลาที่ปลอดประจำเดือน ของสตรี ดังนั้น ในการตีความในอายะฮ์ดังกล่าวนี้ จึงเกิดความแตกต่างกันว่า เป็นสามครั้งการมี ประจำเดือน หรือสามครั้งการปลอดประจำเดือนกันแน่

ข. เกิดจากหลายคำประกอบกันแล้ว มีความหมายสองความหมายที่มีน้ำหนักเท่ากัน เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وإن طلقتموهن من قبل أن تمسوهن وقد فرضتم لهن فريضة فنصف ما فرضتم
إلا أن يعفون أو يعفو الذي بيده عقدة النكاح وأن تعفوا أقرب للتقوى
القرة (من آية) 237

ความว่า "หากแน้มพวกเจ้าหย่าพวกนาง ก่อนที่พวกเจ้าจะสัมผัสกับนาง และพวกเจ้าได้กำหนดเศาะดากให้แก่พวกนางแล้ว ก็จงมอบให้ ครึ่งหนึ่งจากสิ่งที่พวกเจ้าได้กำหนดไว้ เว้นแต่พวกนางจะให้อภัย หรือผู้มีอำนาจจัดทำสัญญาสมรสจะให้อภัย และการที่พวกเจ้าให้อภัยนั้น ใกล้กับความยำเกรงยิ่งกว่า"

อัลบะเกาะเราะฮ์ : 237

คำว่า (الذي بيده عقدة النكاح) หมายถึง ผู้มีอำนาจในการจัดทำสัญญาสมรส ซึ่งผู้มีอำนาจ เช่น วนั้นเป็นได้ทั้งสามีและวะลีย์

ค. เกิดจากการวัคฟหรือการเว้นวรรคในการอ่าน เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

وما يعلم تأويله إلا الله ، والراسخون في العلم يقولون آمنا به .

آل عمران (من آية) : 7

ความว่า "และไม่มีผู้ใดมีความรู้ในการตีความโองการ เว้นแต่อัลลอฮ์เท่านั้น และบรรดาผู้รู้ที่มีความมั่นคงในความรู้เท่านั้น พวกเขาจะกล่าวว่า พวกเราได้ศรัทธาต่อโองการนั้น"

อาลิอิมรอม ส่วนหนึ่งของ : 7

การให้ความหมายของอายะฮ์ในลักษณะดังกล่าวนี้ หากอ่านโดยไม่วัคฟหรือเว้นวรรคที่ لا يا อายะฮ์ดังกล่าว ก็จะมี ความหมายว่า บรรดาผู้รู้ก็สามารถตีความได้ แต่ถ้าหากอ่านโดยวัคฟหรือเว้นวรรค

ที่ ๖: ความหมายของอายะฮ์ก็จะเป็น “และไม่มีความรู้ในการตีความโองการนอกจากอัลลอฮ์เท่านั้น และบรรดาผู้ที่มีความมั่นคงในความรู้พวกเขาจะกล่าวว่า เราได้ศรัทธาต่อโองการนี้” การให้ความหมายของอายะฮ์เช่นนี้ ทำให้ผู้ที่มีความรู้ไม่สามารถตีความบางโองการได้ ผู้ที่สามารถตีความได้ คือ อัลลอฮ์ ขุบฮานะฮฺวะตะอาลาเพียงผู้เดียวเท่านั้น

ง. เกิดจากการเปลี่ยนความหมายของคำ จากความหมายเดิมเป็นคำที่มีความหมายเฉพาะ เช่น คำ الصلاة (การละหมาด) ความหมายเดิม คือ الدعاء (การขอพร) และคำ الحج (การประกอบพิธีฮัจญ์) ความหมายเดิมคือ الزيارة (การเยี่ยม) เป็นต้น

จ. เกิดจากสองคำบทที่มีความหมายแย้งกันบางส่วน เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

والذين يتوفون منكم ويذرون أزواجاً تربصن بأنفسهن أربعة أشهر وعشراً

البقرة (من آية) : 234

ความว่า “และบรรดาผู้ซึ่งเสียชีวิตในหมู่พวกเจ้า โดยที่พวกเขาได้ทิ้งภรรยาไว้ พวกนางจะต้องรอคอยตัวของพวกนางเองสี่เดือนสิบวัน”

อัลบะเกาะเราะฮฺ (จากอายะฮ์) : 234

กับคำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

وأولت الأحمال أجلهن إن يضعن حملهن

الطلاق (من آية) : 4

ความว่า “และบรรดาสตรีที่มีครรภ์ ระยะเวลา (อิดตะฮ์) ของพวกนาง คือ การที่พวกนางคลอดลูกออกมา”

อัลเตะลาก ส่วนหนึ่งของ : 4

ทั้งสองอายะฮ์ดังกล่าวจะมีความหมายแย้งกันในกรณีของสตรีที่สามิเสียชีวิตขณะที่ภรรยากำลังมีครรภ์อยู่ หากนางคลอดลูกออกมาภายในเวลาน้อยกว่าสี่เดือนสิบวัน นางจะพ้นอิดตะฮ์ด้วยการคลอด หรือต้องรอให้ครบสี่เดือนกับสิบวันจึงจะพ้นอิดตะฮ์²⁷

สิ่งที่เป็นอัลมุญญัฮ์ลนั้น จะต้องได้รับการชี้แจง จึงจะสามารถปฏิบัติตามได้²⁸

²⁷ ค็อดลาฟ A, หน้า 171 - 173

²⁸ อัลฮามิดีย, 2 : 165 - 168, และดู ค็อดลาฟ A, หน้า 171 - 173

4.4 กฎเกณฑ์ที่สี่ คำที่มีความหมายทั่วไป หรือ อามม (العالم)

ก. ความหมาย

คำว่า "อามม" (العالم) คือ คำหรือตัวบทที่ใช้ได้กับทุกเหตุการณ์ ทุกกรณี หรือบุคคลทุกคน หรือทุกสิ่งที่ตัวบทนั้นครอบคลุม ตัวอย่างเช่น นักกฎหมายจะพูดว่า "ทุกสัญญาจะมีผลบังคับก็ต่อเมื่อผู้ทำสัญญาทั้งสองฝ่ายมีความสามารถในการทำสัญญา" คำว่า "ทุกสัญญา" นั้น ครอบคลุมสัญญาทุกประเภทโดยไม่มีการยกเว้น หะดิษที่ว่า "ผู้ใดก็ตามที่ทิ้งอาวุธของเขา เขาก็จะได้รับความปลอดภัย" คำว่า "ผู้ใดก็ตามที่ทิ้งอาวุธของเขา" นั้น เป็นคำทั่วไปเช่นกันโดยมิได้กำหนดว่าต้องเป็นใคร²⁹

ข. คำที่มีความหมายทั่วไป

สำนวนที่มีความหมายทั่วไปที่ใช้ในภาษาอาหรับมี 6 ประเภท คือ³⁰

1. คำที่ใช้ในการยืนยัน คือ คำ "ทุกๆ" (كل) และคำ "ทั้งหมด" (جميع) ตัวอย่างเช่น อัลลอฮฺตรัสว่า

هو الذين خلق لكم ما في الارض جميعا
البقرة (من آية) : 29

ความว่า "พระองค์ (อัลลอฮฺ) ได้ทรงสร้างสำหรับพวกเจ้า สิ่งที่มีในพื้นที่พิภพทั้งหมด"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 29

ซึ่งครอบคลุมทุกสิ่งทุกอย่างที่อัลลอฮฺทรงสร้างมา
ท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

كل راع مسئول عن رعيته
متفق عليه

ความว่า "ผู้ดูแลทุกคน ต้องรับผิดชอบต่อผู้ที่อยู่ในความดูแลของเขา"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

ซึ่งก็ครอบคลุมผู้ดูแลทุกคน

²⁹ คีอလာฟ A. หน้า 181

³⁰ อัซซันกีรีย์. หน้า 104 - 106

2. คำเอกพจน์ที่นำหน้าด้วย "อัล" (ال) เพื่อให้คำเอกพจน์นั้นเป็นนามประเภทครอบคลุมชนิดของเอกพจน์นั้นๆ (ال لا ستغراق الجنس) ตัวอย่าง เช่น
อัลลอฮฺ ตรัสว่า

الزانية والزاني فاجلدوا كل واحد منهما مائة جلدة

النور (من آية) : 2

ความว่า "ผู้หญิงที่ผิดประเวณี และผู้ชายที่ผิดประเวณี พวกเจ้าจงโบยทุกคนของทั้งสองหนึ่งร้อยครั้ง"

อันนุร (จากอายะฮฺ) : 2

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ان الانسان لفي خسر

العصر : 2

ความว่า "แท้จริง มวลมนุษย์นั้น อยู่ในภาวะขาดทุน"

อัลอัศรี : 2

ซึ่งครอบคลุมชนิดของผู้ผิดประเวณีทุกคน และชนิดของมนุษย์ทั้งหมด

3. คำพหูพจน์ที่นำหน้าด้วย "อัล" (ال) เพื่อให้พหูพจน์นั้น เป็นคำนามประเภทเจาะจงชนิด (الجمع المعرف بأل) ตัวอย่างเช่น

والمطلقات يتربصن بأنفسهن ثلاثة قروء

البقرة (من آية) : 228

ความว่า "และบรรดาสตรีที่ถูกหย่าร้างนั้น จะรอคอยตัวของพวกนางเองสามกูรอ"³¹

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 228

ซึ่งก็ครอบคลุมสตรีทุกคนที่ถูกหย่าร้าง

4. ประพันธ์สรรพนาม (الاسم الموصول) คือ คำ الذي ، التي ، اللاتي ، الذين ตัวอย่าง เช่น

"กูรอ (قروء) เป็นพหูพจน์ของกูรอ คือ ช่วงปลดปล่อยประจำเดือนตามทัศนะของมัซฮับฮาฟีอีฮ์ ส่วนทัศนะอื่นๆ เห็นว่ากูรอเป็นช่วงที่มีประจำเดือน

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

والذين يرمون المحصنات
النور (من آية) : 4

ความว่า "และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาหญิงบริสุทธิ์ว่า ผิดประเวณี"

อันนุร ส่วนหนึ่งของอายะฮฺ : 4

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

واللائي يمسن من المحيض
الطلاق (من آية) : 4

ความว่า "และบรรดาสตรีผู้ซึ่งขาดประจำเดือน"

อัลเตะลาฮ ส่วนหนึ่งของอายะฮฺ : 4

ซึ่งครอบคลุมผู้กล่าวหาสตรีบริสุทธิ์ทุกคน และสตรีที่ขาดประจำเดือนทุกคน

5. คำนามที่เป็นเงื่อนไข (اسم الشرط) ตัวอย่าง เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

ومن قتل مؤمنا خطأ فتحرير رقبة
النساء (من آية) : 92

ความว่า "และผู้ใดก็ตามฆ่าผู้ศรัทธาโดยผิดพลาด (ไม่มีเจตนา) ก็ต้องปล่อย
ทาสหนึ่งคน"

อันนิซาฮ ส่วนหนึ่งของ : 92

ท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

على اليد ما أخذت حتى تؤديه
رواه الخمسة وصححه الحاكم

ความว่า "มือนั้นต้องรับผิดชอบสิ่งที่มันได้เอาไป จนกว่ามันจะส่งคืน"

รายงานโดย ผู้รายงานทั้งห้าและอัลฮากิมถือว่าเป็นหะดีษเศาะฮีห^{๒๒}

ซึ่งครอบคลุมผู้ฆ่าโดยผิดพลาดทุกคน และทุกสิ่งที่มือได้เอาไป

^{๒๒} เป็นหะดีษ บูรฮานียะฮฺ, ดู อัลอัลบานียฺ 50 : 348 - 349

6. सामान्यनाम (النكرة في سياق النفي) ตัวอย่างเช่น ท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

لا هجرة بعد الفتح
منق عليه

ความว่า "ไม่มีการอพยพใดๆ อีกแล้ว หลังจากพิชิตมักกะฮ์"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

เป็นการปฏิเสธการอพยพทุกประเภทจากทุกหนแห่งหลังการพิชิตมักกะฮ์ ซึ่งครอบคลุมการ
อพยพทุกประเภทนั่นเอง

ก. ลักษณะของอามม

บรรดาปราชญ์สาขาอัครมุขมณฑลได้สังเกตด้วยทั้งหมดที่เกี่ยวกับอามม ทั้งจากอัลกุรอานและ
หะดีษ แล้วได้สรุปไว้ว่ามี 3 ลักษณะ คือ³³

1. อามม ที่มีความหมายทั่วๆ ไปอย่างเด็ดขาดและไม่อาจยกเว้นได้ (العام الباقي على عمومه)
ตัวอย่างเช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وما من دابة في الارض الا على الله رزقها

هود (من آية) : 6

ความว่า "และไม่มีสัตว์ตัวใดบนโลก เว้นแต่ อัลลอฮ์ทรงให้ปัจจัยยังชีพ
แก่มัน"

ชุด ส่วนหนึ่งของ : 16

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وجعلنا من الماء كل شيء حي

الانباء : 30

ความว่า "และเรา (อัลลอฮ์) ได้สร้างจากน้ำ ซึ่งทุกสิ่งที่มีชีวิต"

อัลอันบิยาฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 30

ทั้งสองอายะฮ์ดังกล่าวนี้ ได้บอกกฎเกณฑ์ทั่วไปทางธรรมชาติที่อัลลอฮ์ได้ทรงกำหนดไว้ โดยไม่มีการ

³³ อัลคิน, หน้า 203 - 204

เปลี่ยนแปลง และไม่มีการยกเว้นสิ่งใดสิ่งหนึ่งจากกฎเกณฑ์ดังกล่าว จึงถือได้ว่าเป็นอายะฮ์ที่กินความ
ทั่วไป โดยไม่มีข้อสงสัยใดๆ ทั้งสิ้น

2. อามมฺที่มีความหมายเฉพาะ (العام المراد به الخصوص) คือ คำพูดที่มีลักษณะทั่วไป แต่
ความหมายที่แท้จริงของคำพูดดังกล่าวจะกินความเฉพาะบางส่วนเท่านั้น โดยมีหลักฐานอย่างเด็ดขาดที่
ปฏิเสธความหมายทั่วไป เช่น อัลลอฮฺตรัสว่า

والذين اذا قال لهم الناس ان الناس قد جمعوا لكم فاخشوهم

آل عمران (من آية) : 173

ความว่า และบรรดา (มุฮัมมัด) ผู้ซึ่งหากมนุษย์ทั้งหลายแก่พวกเขาว่า แท้จริง
มวลมนุษย์นั้น ได้รวบรวม (กำลังทหาร) สำหรับ (สู้รบกับ) พวกเจ้า
ดังนั้น พวกเจ้าจงกลัวพวกเขาเถิด

อาลิอิมรอน ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 173

คำว่ามนุษย์นั้น กินความถึงมนุษย์ทุกคนทั่วโลก แต่ความหมายของมนุษย์ที่กล่าวในอายะฮ์
ครั้งแรกคือ บุคคลคนเดียวเท่านั้น ส่วนคำ "มนุษย์" ที่กล่าวครั้งที่สองนั้น หมายถึง ชาวมักกะฮ์ผู้ปฏิเสธ
ศรัทธาเท่านั้น แม้คำว่ามนุษย์จะมีความหมายทั่วไปก็ตาม แต่อายะฮ์นี้มีความหมายเฉพาะอามมฺที่มี
ลักษณะเช่นนี้ มีน้อยมาก

3. อามมฺที่มีการยกเว้น (العام للمخصوص) ซึ่งมีตัวอย่างมากมาย เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

والذين يتوفون منكم ويذرون أزواجا يتربصن بأنفسهن أربعة أشهر

البقرة (من آية) : 234

ความว่า "และบรรดาผู้เสียชีวิตในหมู่พวกเจ้าและพวกเขาได้ทอดทิ้งบรรดา
ภรรยา พวกนางจะรอคอยตัวพวกนางเองสี่เดือนสิบวัน"

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 234

อายะฮ์นี้มีลักษณะทั่วไป คือสตรีที่สามีตายทุกคน จะต้องรอคอยอีกสี่เดือนกับอีกสิบวันก่อนจะ
สมรสใหม่ได้ แต่มีการยกเว้นสำหรับสตรีที่มีครรภ์ คือจะสิ้นสุดอีกสี่เดือนคลอดลูกออกมา ด้วยอายะฮ์ที่ว่า

وأولات الاحمال أجلهن أن يضعن حملهن

الطلاق (من آية) : 4

ความว่า "และบรรดาสตรีที่มีครรภ์ระยะเวลาของพวกนาง คือ การคลอดลูก
ออกมาของพวกนาง"

อัลเตอะลาจ (จากอายะฮ์) : 4

อามมฺประเภทนี้ บรรดาปราชญ์สาขาอุกฤษฏ์พิทยมีทัศนะแตกต่างกันว่า การครอบคลุมทุกหน่วย
อย่างเด็ดขาดหรือไม่ โดยบรรดาปราชญ์ส่วนใหญ่มีความเห็นว่า การครอบคลุมทุกหน่วยนั้นไม่เด็ดขาด

ง. ขอบเขตของอามมฺ

คำอามมฺนั้น โดยหลักการ มีผลครอบคลุมถึงทุกๆ หน่วยที่คำนึงถึงความถึง ดังนั้น หากมีตัวบท
ที่มีลักษณะทั่วไป ตัวบทนั้นก็จะส่งผลไปถึงทุกสิ่งที่ยึดความถึงโดยมีเหตุผลดังต่อไปนี้ คือ³⁴

ก. มติเอกฉันท์ของบรรดาเศาะฮาบะฮฺที่ถือว่า คำอามมฺถึงความไปถึงทุกหน่วยที่มันครอบคลุม
นอกจากจะมีหลักฐานที่แสดงว่ามีการยกเว้น เช่น ท่านหญิงฟาติมะฮฺบุนตุร็อยน์ของท่านนบี คือลา ได้เรียกร้อง
สิทธิที่จะรับมรดกของท่านนบี โดยอาศัยอายะฮฺซึ่งมีลักษณะอามมฺคือ คำตรัสของอัลลอฮฺว่า

يُوصِيكُمُ اللَّهُ فِي أَوْلَادِكُمْ لِلذَّكَرِ مِثْلُ الْإُنثَى

النِّسَاء (من آية) : 11

ความว่า "อัลลอฮฺทรงสั่งเสียแก่พวกเจ้า ในบรรดาบุตรของพวกเจ้า สำหรับ
บุตรชายนั้นสองส่วนของบุตรหญิง"

อินนิชาอฺ ส่วนหนึ่งของ : 11

อาศัยความหมายอามมฺของอายะฮฺนี้ บุตรทุกคนมีสิทธิที่จะรับมรดกของบิดา ท่านหญิงฟาติมะฮฺ
บุตรสาวของท่านนบี (คือลา) จึงได้เรียกร้องสิทธิของนาง แต่อบูบักรฺ ได้ยกคำพูดของท่านนบีที่แสดงว่า
ทรัพย์สินของท่านนบีนั้น จะไม่ตกทอดแก่ทายาท คือ ทรัพย์สินมรดกของท่านนบีนั้น ได้รับการยกเว้นจาก
ความหมายทั่วไปของอายะฮฺดังกล่าว

ข. อิมาม อัลอะชาลี (الإمام الغزالي) เสียชีวิตปี ฮ.ศ. 505 ได้สนับสนุนการกินความหมาย
กว้างขวางของอามมฺ สรุปได้ว่า เรื่องนี้ไม่ใช่มีเฉพาะในภาษาอาหรับเท่านั้น แต่จะมีในทุกๆ ภาษาทั้ง
หลักการและเหตุผลต่อไปนี้ ก็สนับสนุนข้ออ้างนี้คือ³⁵

1. ผู้ที่ไม่ปฏิบัติตามคำสั่งที่มีลักษณะทั่วไปนั้น สมควรได้รับการตำหนิ อย่างเช่น หากครูสั่งให้
นักเรียนทุกคนในห้องทำกิจกรรมใดกิจกรรมหนึ่ง หากมีนักเรียนคนใดไม่ปฏิบัติตาม นักเรียนคนนั้นก็
สมควรจะได้รับการตำหนิ

2. ผู้ที่ปฏิบัติตามคำสั่งทั่วไป ไม่อาจได้รับการโต้แย้งว่า ทำไมเขากระทำเช่นนั้น ตัวอย่างเช่น
หากนายสั่งให้คนใช้น้ำชาให้แขกทุกคนที่เข้าในบ้าน นายก็ไม่มีสิทธิที่จะไปถามคนใช้ของเขาว่า
ทำไมเขายกน้ำชาให้คนนั้นหรือคนนี้

³⁴ อัซซันกีญีย, หน้า 207

³⁵ อัลอะชาลี, 2 : 48 - 49

3. ผู้ที่กล่าวว่า วันนี้ ฉัน ได้พบเห็นใครเลย คำพูดของเขาถือว่าเป็นเท็จ หากเขาได้พบกันคน แม้เพียงคนเดียวก็ตาม

4. ผู้ที่กล่าวว่า "แพะทุกตัวของฉัน ฉันบริจาคให้สะอาด" ก็ถือว่าแพะทุกตัวของเขานั้นเป็นของ สะอาดทั้งหมด เขาจะอ้างว่า ให้ครึ่งหนึ่งหรือเพียงบางตัวเท่านั้นก็ได้

แต่การครอบคลุมของอามมุดต่อทุกสิ่งและทุกกรณีที่อยู่ภายในขอบเขตของอามมนั้น จะมีสองลักษณะดังต่อไปนี้

ก. ครอบคลุมอย่างเข้มแข็ง ในลักษณะที่ไม่อาจได้รับการยกเว้นได้นอกจากจะต้องมีหลักฐานที่ เด็ดขาด ที่แสดงว่ามีการยกเว้น เช่น หะดีษที่ว่า

أما امرأة نكحت بغير إذن وليها فنكاحها باطل

رواه ابو داود الترمذي وابن ماجة

ความว่า "สตรีใดก็ตาม ที่สมรสโดยมิได้รับอนุญาตจากวะลีย์ (ผู้ปกครอง) ของนาง การสมรสของนางถือว่า เป็นโมฆะ"

รายงานโดย อบูดาอุด อัลดาร์มีซียีและอิบนุนนาญะฮ์

เหตุผลที่ทำให้หะดีษข้างต้นมีความหมายทั่วไป คือ ครอบคลุมทุกสิ่งที่อยู่ภายในขอบเขตของมัน ก็เพราะ

1. คำ อี นั้น เป็นคำที่เป็นเงื่อนไขซึ่งนักปราชญ์ทุกคนเห็นพ้องกันว่าเป็นคำอามม

2. มีการเน้นด้วยคำ

3. เงื่อนไขดังกล่าวจะมีผลต่อทุกๆ การสมรส

ข. ครอบคลุมอย่างอ่อนแอ คือ การครอบคลุมทุกสิ่งที่อยู่ภายในขอบเขตอามมนั้นมีผลอย่างอ่อนแอ และอาจได้รับการยกเว้นด้วยหลักฐานที่ไม่จำเป็นจะต้องมีความเด็ดขาด ตัวอย่างเช่น

عن ابن عمر رضي الله عنهما أن النبي صلى الله عليه وسلم فرض فيما سقت

السماء والعيون أو كان عثريا العشر ، وفيما سقي بالنضح نصف العشر

رواه البخاري

ความว่า "รายงานจากอิบนุมัรว่า ทานนบี (คือล) ได้กำหนด (ชะกาต)

สำหรับพืชผลที่รดด้วยน้ำฝนและตาน้ำหรือน้ำไหล หนึ่งในสิบ (1/10)

และพืชที่รดด้วยการวิดน้ำ ครึ่งหนึ่งของหนึ่งในสิบ (1/20)"

รายงานโดย บุคอรี

** เป็นหะดีษ เศาะฮีหฺ ฮุ อัดดีลมานิฮฺ, ๑ : 243

เป็นหะดีษที่กำหนดสัดส่วนที่จะต้องจ่ายชดเชยจากผลผลิตทางการเกษตรที่มีลักษณะทั่วไป แต่การครอบคลุมทุกกรณีของอามมุนั้นอ่อนแอมาก ทั้งมีความเป็นไปได้สูงที่จะได้รับการยกเว้น

จ. ตัวบทที่มีลักษณะทั่วไปแต่มีสาเหตุเฉพาะ (العامة اورد على سبب خاص)

ตัวบทที่มีลักษณะทั่วไป แต่ถูกบัญญัติมาเพราะมีสาเหตุเฉพาะ คือเฉพาะบุคคล หรือเฉพาะเหตุการณ์จะถือว่า บทบัญญัตินั้นจะมีผลครอบคลุมทุกคนหรือเหตุการณ์ ตามลักษณะของตัวบท หรือจะมีผลเฉพาะบุคคลหรือเฉพาะเหตุการณ์ที่เป็นเหตุให้ตัวบทนั้นถูกประทานมา ตัวบทที่มีลักษณะดังกล่าวนี้เราสามารถจำแนกได้ 3 ประเภทดังต่อไปนี้³⁷

1. มีสิ่งบ่งบอกว่า มีจุดมุ่งหมายเป็น “อามม” ไม่ใช่เฉพาะบุคคล หรือเหตุการณ์ที่เป็นเหตุของการบัญญัติเท่านั้น ในกรณีเช่นนี้ ให้ถือว่า มีผลบังคับเป็น อามม อย่างแน่นอน เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ที่ว่า

السارق والسارقة فاقطعوا ايديهما

المائدة (من آية) : 38

ความว่า “ผู้ชายที่ลักทรัพย์และผู้หญิงที่ลักทรัพย์ พวกเจ้าจงตัดมือของบุคคลทั้งสอง”

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 38

สาเหตุที่อายะฮ์นี้ถูกประทานลงมา คือ สตรีจากตระกูลมัคซูมีย (بنو مخزوم) ผู้หนึ่งได้ลักทรัพย์ และท่านนบีก็ได้ลงโทษนาง แต่การที่มีคำว่า السارق ซึ่งหมายความว่า ผู้ชายที่ลักทรัพย์ด้วย แสดงว่า บทบัญญัตินี้มีผลบังคับใช้โดยทั่วไป

2. มีสิ่งบ่งบอกว่าเป็นการบัญญัติเฉพาะ ก็ให้ถือว่ามีผลเฉพาะสำหรับบุคคลผู้ซึ่งเป็นสาเหตุของการประทานบทบัญญัตินั้น ไม่มีผลครอบคลุมคนถึงอื่นๆ ด้วย

ตัวอย่างเช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وامرأة مؤمنة ان وهبت نفسها للنبي ان أراد النبي ان يستنكحها خالصة لك من

دون المؤمنين

الاحزاب (من آية) : 50

ความว่า “และหญิงที่มีศรัทธา หากนางได้มอบตัวแก่ท่านนบี ถ้าหากนางประสงค์จะสมรสกับนาง เป็นการเฉพาะสำหรับเจ้ามิใช่สำหรับบรรดาศรัทธาชนทั้งหลาย”

อัลอะฮزاب ส่วนหนึ่งของ : 50

³⁷ อรรถาภิธาน หน้า 208 - 210

อายะฮ์นี้ได้กำหนดบทบัญญัติในเรื่องการสมรสกับสตรีที่มอมด้ว แต่เป็นการบัญญัติเฉพาะตัวท่านนบี คือลฯ เท่านั้น

3. ไม่มีสิ่งบ่งบอกว่าเป็นการบัญญัติเฉพาะหรือเป็นการบัญญัติสำหรับทั่วไป ในกรณีเช่นนี้ให้ถือลักษณะที่เป็นทั่วไปของบัญญัติ มิใช่สาเหตุเฉพาะที่ทำให้มีการบัญญัติ ดังนั้น จึงให้มีผลบังคับสำหรับคนทั่วไป เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

• وللنساء نصيب مما ترك الوالدان والأقربون

النساء (م آية) : 7

ความว่า “และสำหรับบรรดาสตรีนั้น มีส่วนได้รับจากสิ่ง (มรดก) ที่บิดามารดา
และบรรดาญาติสนิทได้ทอดทิ้งไว้”

อันนิชาฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 7

แม้ว่าอายะฮ์นี้จะถูกประทานลงมาในกรณีของลูกสาวของสะอัด อิบน์ อับเราะฮิม ซึ่งเสียชีวิตในสมรภูมิ “อุหุด” ก็ตาม แต่จะมีผลสำหรับคนอื่นๆ ที่เป็นบุตรสาวของเจ้ามรดกด้วย

เหตุผลที่ให้ถือว่ามีผลบังคับทั่วไปนั้น มีทั้งตัวบทที่เป็นอัลกุรอาน และเหตุผลทางภาษาศาสตร์สนับสนุนสำหรับเหตุผลที่เป็นตัวบทนั้น เพราะมีเศาะฮาบีย์ท่านหนึ่งได้กระทำอนาจารโดยการจูบและกอดสตรีที่มีไข้กรยาของตน เมื่อสำนึกผิดและได้เตาบะฮ์แล้ว จึงได้ถามท่านนบี อัลลอฮ์ก็ประทานอายะฮ์ต่อไปนี้ลงมา

• ان الحسنات يذهبن السيئات

هود (من آية) : 114

ความว่า “แท้จริง บรรดาความดีนั้น จะลบล้างความชั่วทั้งหลาย”

ฮุด ส่วนหนึ่งของ : 114

เศาะฮาบีย์ท่านนั้นจึงถามท่านนบีว่า “นี่ สำหรับฉันคนเดียวหรือ? โอ้ ท่านรูลุลลอฮ์” ท่านนบี (คือล) ตอบว่า “สำหรับประชาชาติของฉันทั้งมวล”³⁸ ซึ่งคำตอบของท่านนบีแสดงให้เห็นว่า ตัวบทที่มีลักษณะทั่วไปนั้น มีผลบังคับทั่วไป มิใช่เฉพาะบุคคลผู้เป็นสาเหตุของการบัญญัติเท่านั้น

สำหรับเหตุผลทางภาษานั้น หากมีนักโทษคนหนึ่งขอกฎโทษจากผู้มีอำนาจและได้รับการอภัยโทษ โดยมีการประกาศอภัยโทษที่มีลักษณะทั่วไป ก็จะมีผลสำหรับนักโทษทั้งหมด ไม่เฉพาะแต่ผู้ขออภัยโทษเท่านั้น

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮจึงได้กำหนดหลักทั่วไปเกี่ยวกับเรื่องนี้ว่า

³⁸ รายงานโดย บุคอรียและมุสลิม

العبرة بعموم اللفظ لا بخصوص السبب

หมายความว่า "สิ่งที่ยึดติดนั้น ให้เป็นไปตามความหมายทั่วไปของตัวอักษร ไม่ใช่เป็นไปตาม
เหตุเฉพาะ" ซึ่งเป็น สาเหตุของการบัญญัติกฎหมายของปัญหานี้ๆ เท่านั้น³⁹

จ. การยกเว้นคำอามม

ตัวบทที่มีลักษณะทั่วไปนี้ อาจมีบางสิ่งบางอย่างที่อยู่ภายในขอบเขตของ อามม ได้รับการยกเว้น
คือ บทบัญญัติ อามม จะไม่มีผลบังคับต่องานนั้น ซึ่งการยกเว้นนั้นมี 2 ลักษณะ คือ

1. การยกเว้นที่ติดต่อกัน (คือมีการยกเว้นในตัวบทเดียวกัน ซึ่งมีดังต่อไปนี้⁴⁰)

ก. ยกเว้นโดยใช้คำยกเว้น ตัวอย่างเช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

والذين يرمون المحصنات ثم لم يأتوا بأربعة شهداء فاجلدوهم ثمانين جلدة

ولا تقبلوا لهم شهادة أبداً وأولئك هم الفاسقون * إلا الذين تابوا من بعد ذلك

وأصلحوا فإن الله غفور رحيم

النور : 4-5

ความว่า "และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาสตรีบริสุทธิ์ว่าผิดประเวณี แล้ว
พวกเขาก็ไม่นำพยานบุคคลสี่คนมายืนยัน พวกเจ้าจงไต่สวนพวกเขา
แปดสิบครั้ง และหากเจ้าจงอย่ารับการเป็นพยานของพวกเขาตลอดไป
และเขาเหล่านั้นเป็นคนที่ฟาสิก ยกเว้น) บรรดาผู้ที่ได้กลับตัว (เตาบัต)
ภายหลังจากนั้น และพวกเขาได้แก้ไขปรับปรุงตัว แท้จริง อัลลอฮ์
นั้นเป็นผู้ทรงให้อภัยอีกทั้งเป็นผู้ทรงเมตตาเสมอ"

อันนุร : 4-5

กล่าวคือ ผู้ที่กลับตัวอย่างแท้จริงจะได้รับการยกเว้นจากการเป็นคนฟาสิกอย่างแน่นอน สำหรับ
การมีสมบัติเป็นพยานนั้น บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีความขัดแย้งกัน ขณะเดียวกันการลงโทษ
ด้วยการไต่สวนนั้น จะไม่ได้รับการยกเว้นอย่างแน่นอน เพราะเป็นสิทธิของผู้อื่น

ข. ยกเว้นด้วยเงื่อนไข ตัวอย่างเช่น

فلأبويه لكل واحد منهما السدس ان كان له ولد *

النساء (من آية) : 11

³⁹ อรรถกถาญี. หน้า 208 - 209

⁴⁰ อ่างแล้ว. หน้า 218

ความว่า "ดังนั้น สำหรับบิดามารดาของเขา ทุกคนจากทั้งสองได้เศษหนึ่ง
ส่วนหก จากสิ่งที่เขาได้ทอดทิ้งไว้ หากเขา**มีบุตร**"

อันนิซาร์ ส่วนหนึ่งของ . 11

ค. ยกเว้นด้วยการกำหนดลักษณะใดลักษณะหนึ่ง ตัวอย่าง เช่น

· في الغنم السائمة الزكاة

ความว่า "โน้ตอะทีปล่อยให้กินหญ้าในท้องทุ่ง ต้องจ่ายซะกาต"

ง. ยกเว้นด้วย بدل بعض من كل คือ กล่าวถึงบางส่วนของอามม เช่น

· والله على الناس حج البيت من استطاع اليه سبيلا

آل عمران (من آية) : 97

ความว่า "และเป็นหน้าที่ของมนุษย์ในการประกอบพิธีฮัจญ์ ณ บัยติลลาฮ
เพื่ออัลลอฮ สำหรับผู้ที่สามารถเดินทางไปยังที่นั่นได้"

อาลิอิมรอน ส่วนหนึ่งของ : 97

จ. ยกเว้นด้วยคำที่มีความหมาย การสิ้นสุด (الغاية) เช่น อัลลอฮ ตรัสว่า

· ولا تعزموا عقدة النكاح حتى يبلغ الكتاب أجله

البقرة (من آية) : 235

ความว่า "และพวกเจ้าจงอย่าตั้งใจที่จะทำสัญญาสมรส จนกว่าจะถึงเวลา
ที่กำหนดไว้"

อัลบะเกาะเราะฮ ส่วนหนึ่งของ : 235

กล่าวคือ การห้ามนั้นจะสิ้นสุดเมื่อถึงกำหนดเวลา

2. การยกเว้นที่ไม่ติดต่อกับด้วยทอามม

เป็นการยกเว้นด้วยข้อยกเว้นที่ไม่ได้อยู่ในอายะฮหรือหะดีษเดียวกัน ซึ่งมีดังต่อไปนี้

ก. ใช้ประสาทสัมผัสในการยกเว้น เช่น คำตรัสของอัลลอฮ ที่ว่า

· تحيي اليه لمرات كل شيء

الفصص (من آية) : 57

ความว่า "ผลไม้ของทุกสิ่งจะถูกนำไปยังที่นั่น (มักกะฮฺ)"

อัลเกาะสีฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 57

ซึ่งจากการสัมผัสด้วยสายตา จะเห็นว่าผลไม้บางอย่างไม่ได้ถูกนำไปที่มักกะฮฺ จึงถือว่าเป็นการยกเว้นโดยวิธีประสาทสัมผัส

ข ยกเว้นโดยวิธีสติปัญญา ดังเช่น คำตรัสอัลลอฮฺที่ว่า

خالق كل شيء

الانعام (من آية) : 102

ความว่า "เป็นผู้สร้างทุกๆ สิ่ง"

อัลอันอาม (จากอายะฮฺ) : 102

สติปัญญาของเราบอกว่า อัลลอฮฺเองมิได้อยู่ภายใต้ อามมฺ ดังกล่าว

ค. ยกเว้นโดยการกียาส ตัวอย่างเช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

الزانية والزاني فاحلدوا كل واحد منهما مائة جلدة

النور (من آية) : 2

ความว่า "หญิงที่ผิดประเวณี และชายที่ผิดประเวณี พวกเจ้าจงโบยแต่ละคนของทั้งสอง คนละหนึ่งร้อยครั้ง"

อันนูร ส่วนหนึ่งของ : 2

สำหรับสตรีที่ผิดประเวณีนั้น หากเป็นทาสหญิง ก็จะได้รับยกเว้นจากอามมฺของอายะฮฺดังกล่าวด้วยตัวบทจากอายะฮฺที่ว่า

فعليهن نصف ما على المحصنات من العذاب

النساء (من آية) : 25

ความว่า "ดังนั้น สำหรับพวกนาง (ทาสหญิง) คือ ครึ่งหนึ่งของโทษที่ถูกกำหนดสำหรับสตรีบริวารทั้งหลาย"

อันนิซาย์ ส่วนหนึ่งของ : 25

สำหรับผู้ชายที่ผิดประเวณี หากเป็นทาสชายก็จะได้รับโทษเพียงครึ่งหนึ่งของโทษที่กำหนดไว้ เช่นเดียวกัน ทั้งนี้ ด้วยการกียาส หรือเทียบเคียงกับทาสหญิง

ง. ยกเว้นด้วยความหมายแฝงที่สอดคล้องหรือความหมายตรงข้ามของตัวบท ตัวอย่างเช่น ท่าน นบี ศ็อลลา ได้กล่าวว่า

لي الواحد ظلم يحل عرضه وعقوبته
رواه ابوداود النسائي وابن ماجه

ความว่า "การบิดพลิ้วของผู้มีมโนธรรม เป็นความอธรรมอย่างหนึ่ง ที่ทำให้เกิดเกียรติ
ของเขาและการลงโทษเขา เป็นที่อนุมัติ"

รายงานโดย อับดุลาวุด อันนะชาอียฺและอิบนูมาญะฮฺ⁴¹

หะดีษนี้จะครอบคลุมบรรดาลูกหนี้ทุกคน แต่บิดามารดาได้รับการยกเว้นด้วยความหมายที่
สอดคล้องของอายะฮฺที่ว่า

ولا تقل لهما أف

ความว่า "และเจ้าจงอย่ากล่าวคำว่า "อูฟ" แก่ท่านทั้งสอง การลงโทษท่าน
ทั้งสอง หรือการกล่าวร้ายท่านทั้งสองเป็นสิ่งต้องห้ามด้วยความหมาย
ที่สอดคล้องของอายะฮฺดังกล่าว ซึ่งเป็นการยกเว้นอามมด้วย
ความหมายแฝงที่สอดคล้องกับตัวบท"

สำหรับการยกเว้นด้วยความหมายตรงกันข้ามนั้น จะเห็นได้จากตัวอย่างที่ท่านนบีได้กล่าวว่า

وفي صدقة الغنم في سائمتها ، إذا كانت اربعين ففيها شاه
رواه ابوداود والنسائي

ความว่า "และในการจ่ายชะกาฮฺแพะที่ปล่อยกินหญ้าเองนั้น ถ้าหากมีสี่สิบตัว
ต้องจ่ายชะกาฮฺหนึ่งตัว"

รายงานโดย อับดุลาวุดและอันนะชาอียฺ⁴²

ซึ่งได้รับการยกเว้นด้วยความหมายตรงข้ามของหะดีษ ซึ่งมีความหมายว่า "ในแพะที่ปล่อยกิน
หญ้าอยู่ในท้องทุ่ง ต้องจ่ายชะกาฮฺ" ความหมายตรงกันข้าม คือ แพะที่เลี้ยงโดยการจัดหาอาหารให้กิน
นั้นไม่ต้องจ่ายชะกาฮฺ แม้จะเลี้ยงครบสี่สิบตัวก็ตาม

⁴¹ เป็นหะดีษหะสัน ดู อัลอัลบานียฺ, 5 : 259

⁴² เป็นหะดีษ เศาะฮีหฺ ดู อัลอัลบานียฺ, 3 : 264 - 267

4.5 กฎเกณฑ์ที่ห้า คำที่มีความหมายเฉพาะ (الخاص)

ก. ความหมาย

คำเฉพาะ คือ คำที่ให้ความหมายเจาะจงสิ่งใดสิ่งหนึ่งโดยเฉพาะ ซึ่งอาจเจาะจงตัว ประเภท หรือชนิด เช่น นายอุมัร ผู้ชาย และมุสลิม หรือโดยการเจาะจงตัว หรือชนิด หรือจำนวนที่แน่นอน

ข. ขอบเขตของคำเฉพาะ

คำเฉพาะจะครอบคลุมสิ่งที่มันกล่าวถึงอย่างเด็ดขาดโดยไม่มีข้อสงสัยใดๆ ทั้งสิ้น ดังนั้น ตัวบทที่มีลักษณะเฉพาะเจาะจงนั้น สามารถตีความได้อย่างเด็ดขาดว่า มีความหมายตามที่ได้ระบุไว้ เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

حرمت عليكم الميتة والدم ولحم الخنزير

المائدة (من آية) : 3

ความว่า "ต้องห้ามสำหรับพวกเจ้าซึ่งซากสัตว์ เลือดและเนื้อสุกร"

อัลมาอิดะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 3

อายะฮฺดังกล่าว ได้เจาะจงสิ่งต้องห้ามในการรับประทาน คือซากสัตว์ที่ตายโดยมิได้เชือด หรือเชือดที่ไม่ถูกหลักการ เลือดและเนื้อสุกร

ดังนั้น หากมีสองตัวบทที่ขัดกัน คือตัวบทหนึ่งเป็น อามมฺ และอีกตัวบทที่เป็นการเฉพาะ ก็ต้องถือว่าตัวบทเฉพาะนั้นยกเว้นตัวบทอามมฺ ดังเช่น คำตรัสของอัลลอฮฺ ที่ว่า

والذين يرمون المحصنات ثم لم يأتوا بأربعة شهداء فاجلدوهم ثمانين جلدة

النور (من آية) : 4

ความว่า "และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาสตรีบริสุทธิ์ (ว่าผิดประเวณี) แล้วพวกเขาไม่นำพยานบุคคลสี่คน (มายืนยันข้อกล่าวหา) พวกเจ้าจงโบยพวกเขาแปดสิบครั้ง"

อันบูร ส่วนหนึ่งของ : 4

ตัวบทนี้มีความหมายเป็น อามมฺ คือใครก็ตามที่กล่าวหาผู้อื่นว่าผิดประเวณี เขาก็จะถูกลงโทษตามที่กำหนดในอายะฮฺนี้ ตัวบทนี้กับอีกตัวบทหนึ่งที่อัลลอฮฺ ได้ตรัสว่า

والذين يرمون أزواجهم ولم يكن لهم شهداء إلا أنفسهم ، فشهادة أحدهم

أربع شهادات بالله انه لمن الصادقين

النور : 6

ความว่า “และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหากรรยาของพวกเขาคือผิดประเวณี) และพวกเขาก็ไม่มีพยาน นอกจากตัวของพวกเขาเอง ดังนั้น การเป็นพยานของผู้หนึ่งในบรรดาพวกเขานั้นจะต้องสาบานต่ออัลลอฮ์สี่ครั้ง โดยกล่าวว่า แท้จริง เขาเป็นผู้หนึ่งในบรรดาผู้มัสัจจะ”

อันนุร : 6

อายะฮ์นี้ กล่าวถึงเฉพาะผู้กล่าวหาที่เป็นสามีว่า หากไม่มีพยานก็สามารถเป็นพยานเองได้ ด้วย การสาบานสี่ครั้ง ผิดกับอายะฮ์แรกที่ดีที่ว่า หากไม่นำพยานบุคคลสี่คนมา ก็จะถูกลงโทษ ในกรณีเช่นนี้ นักวิชาการอุศุลฟิกฮให้ถือว่า ตัวบทเฉพาะมีผลเฉพาะกรณี นอกเหนือจากนั้น ให้ใช้บทบัญญัติ อามม

ค. ตัวบทเฉพาะกับตัวบททั่วไปมีความขัดแย้งกัน

หากมีตัวบททั่วไปและตัวบทเฉพาะ โดยที่ทั้งสองมีความหมายที่ขัดแย้งกัน เช่น อัลลอฮ์ตรัสว่า

والذين يرمون المحصنات ثم لم يأتوا بأربعة شهداء فاجلدوهم ثمانين جلدة ولا تقبوا لهم شهادة ابداً وأولئك هم الفاسقون

النور : 4

ความว่า “และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหาบรรดาหญิงบริสุทธิ์ว่าผิดประเวณีแล้วพวกเขาก็ไม่นำพยานสี่คนมายืนยัน ดังนั้น พวกเจ้าจงโบยพวกเขาแปดสิบครั้ง และพวกเจ้าจงอย่ารับการเป็นพยานของพวกเขาตลอดไป และบุคคลเหล่านั้น คือ บรรดาคนฟาสิก”

อันนุร : 4

กับคำตรัสของอัลลอฮ์ว่า

والذين يرمون أزواجهم ولم يكن لهم شهادة إلا أنفسهم فشهدوا أحدى أربع شهادات بالله انه لمن الصادقين

النور : 6

ความว่า “และบรรดาผู้ซึ่งกล่าวหากรรยาของพวกเขาคือผิดประเวณี แล้วพวกเขาก็ไม่มีพยาน นอกจากตัวพวกเขาเอง ดังนั้น การเป็นพยานผู้หนึ่งในหมู่พวกเขานั้น จะต้องสาบานสี่ครั้ง โดยกล่าวว่า แท้จริงเขาเป็นผู้หนึ่งในบรรดาผู้มัสัจจะ”

อันนุร : 6

อายะฮ์แรก เป็นบททั่วไป ครอบคลุมทุกคนที่กล่าวหาหญิงบริสุทธิ์ว่าผิดประเวณี ไม่ว่าผู้กล่าวนั้นจะเป็นสามีหรือไม่ก็ตาม ในขณะที่อายะฮ์ที่สองนั้น เป็นการบัญญัติเฉพาะสามีที่กล่าวหาภรรยาของตนเองว่าผิดประเวณี

คามทัศนะของบรรดาปราชญ์สาขาอุตุลลพิกส่วนใหญ่เห็นว่า การครอบคลุมทุกหน่วยของ อามมฺ นั้นไม่เด็ดขาด จะถือว่าทั้งสองอายะฮ์ดังกล่าวไม่มีความขัดแย้ง โดยจะต้องปฏิบัติตามบทเฉพาะในการเนติบัญญัติไว้ และบททั่วไปนั้นยังคงมีผลในกรณีอื่นๆ นอกเหนือจากกรณีที่มิบทเฉพาะ โดยถือว่าเป็นบททั่วไปที่มีการยกเว้น

แต่ตามทัศนะของปราชญ์มัซฮับหะนะฟีที่เห็นว่า การครอบคลุมทุกหน่วยของ อามมฺ นั้นมีความหมายที่เด็ดขาดเช่นเดียวกับ คอศ ก็จะมีผลทำให้สองตัวบทของอายะฮ์ที่กล่าวมานั้นมีความขัดแย้งกันในประเด็นที่มีตัวเฉพาะกำหนดทุกม ทั้งนี้ เพราะทั้ง อามมฺ และคอศ มีความเด็ดขาดในการแสดงถึงความหมายที่ครอบคลุมไว้⁴³ ดังนั้น จึงจะต้องกำหนดทางออกเหมือนกับกรณีที่สองตัวบทมีความขัดแย้งกัน ซึ่งมีดังต่อไปนี้⁴⁴

1. ไม่ทราบเวลาของการประหานอายะฮ์ทั้งสอง ก็ให้ถือว่า ทั้งสองอายะฮ์มีความขัดแย้งกันในประเด็นที่มีบทบัญญัติเฉพาะ จึงต้องอาศัยการให้น้ำหนักของแต่ละอายะฮ์ หากไม่สามารถกระทำได้ ก็ให้คงปฏิบัติในประเด็นที่มีความขัดแย้งกัน คือประเด็นที่มีอายะฮ์เฉพาะ

2. หากรู้เวลาของการประหานอายะฮ์ โดยทั้งสองอายะฮ์ประหานในเวลาเดียวกัน ก็ให้ถือว่าอายะฮ์เฉพาะนั้น ยกเว้นอายะฮ์อามมฺ เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

فمن شهد منكم الشهر فليصمه ، ومن كان مريضا أو على سفر فعدة من أيام أخر

البقرة (من آية) : 185

ความว่า “ดังนั้น ผู้ใดก็ตามในหมู่พวกเจ้าประจักษ์แก่เขาซึ่งดวงจันทร์ เขา ก็จงถือศีลอดเถิด และผู้ใดก็ตามที่เป็นผู้เจ็บป่วยหรืออยู่ระหว่างการเดินทาง ก็ต้องชดในวันอื่นตามจำนวนนั้น”

อัลบาเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 185

ในอายะฮ์นี้ มีทั้งที่เป็นอามมฺและที่เป็นคอศ ที่เป็นอามมฺ คือทุกคนที่มองเห็นดวงจันทร์ต้องถือศีลอด สำหรับที่เป็นคอศ คือผู้เจ็บป่วยและผู้เดินทางได้รับการยกเว้น โดยไม่ต้องถือศีลอด แต่จะต้องชดในวันอื่น

3. หากรู้เวลาของการประหานอายะฮ์ โดยอายะฮ์คอศนั้น ประทานลงมาภายหลังอายะฮ์อามมฺ

⁴³ อัลคิน, หน้า 215 - 216 และอัซซันกีฎีย, หน้า 222

⁴⁴ อัลคิน, หน้า 216 - 218

ก็ให้ถือว่าอายะฮ์เฉพาะนั้น ยกเลิกอายะฮ์อามมในประเด็นที่มีอายะฮ์เฉพาะที่กำหนดทุกม เช่น อัลลอฮ์ตรัสเกี่ยวกับอิดตะฮ์ของสตรีที่สามิเสียชีวิตว่า

والذين يتوفون منكم ويذرون أزواجا يتربصن بأنفسهن أربعة أشهر وعشرا *

البقرة (من آية) : 234

ความว่า “และบรรดาผู้เสียชีวิตในหมู่พวกเจ้าและพวกเขาได้ทิ้งซึ่งภรรยาไว้ พวกนางต้องรอคอยตัวพวกนางเอง สี่เดือนและสิบวัน”

อัลสะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 234

และอัลลอฮ์ตรัสเกี่ยวกับอิดตะฮ์ของสตรีที่มีครรภ์ว่า

وأولات الاحمال اجلهن أن يضعن حملهن *

الطلاق (من آية) : 4

ความว่า “และบรรดาสตรีที่มีครรภ์ กำหนดเวลาของพวกนางคือ การคลอดของพวกนาง”

อัลเตะลาาก ส่วนหนึ่งของ : 4

อายะฮ์แรกนั้น เป็นอามมที่ครอบคลุมสตรีทุกคนที่สามิเสียชีวิต ในขณะที่อายะฮ์ที่สองนั้น มีผลเฉพาะสตรีที่มีครรภ์ โดยที่อายะฮ์ที่สองนั้นประทานลงมาภายหลัง ก็ให้ถือว่าอายะฮ์ที่สองนั้น ยกเลิกอายะฮ์แรกเฉพาะประเด็นที่ปรากฏในอายะฮ์ที่สอง

4. หากรู้เวลาของการประทานอายะฮ์ โดยอายะฮ์ทั่วไป(อามม)นั้นประทานภายหลังอายะฮ์เฉพาะ (คอส) ไม่ว่าการประทานนั้นติดต่อกันหรือมีการทิ้งช่วงกันก็ตาม ก็ต้องยึดอายะฮ์ทั่วไปในการปฏิบัติโดยถือว่า เป็นการยกเลิกอายะฮ์เฉพาะโดยปริยาย เช่น อนัส (เราะฎิ) รายงานจากท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

استزوها عن البول ، فان عامة عذاب القبر منه *

رواه الدارقطني

ความว่า “พวกเจ้าจงระมัดระวังในการทำมาสะฮะบัสสวะ เพราะแท้จริงมันเป็นโทษส่วนใหญ่ของผู้ที่อยู่ในสุสาน”

รายงานโดย อัลดะเราะญญีย์^{๔๕}

^{๔๕} ตามรายงานเชื่อถือได้ นับเป็นหะดีษมุวัศัด ดู อัชชะกาอียะ, 1 : 112 - 113

ในหะดีษที่เกี่ยวกับเหตุการณ์ของชาวอุเราะนีฮีน (العُرَيْنِيَّة) นั้น ท่านนบี (ศ็อลลา) ได้สั่งให้พวกเขาตึมน้ำนมและน้ำปัสสาวะอยู่⁴⁶

หะดีษแรกที่ให้ระมัดระวังในการทำความสะอาดปัสสาวะทุกประเภทนั้น เป็นอามม ในขณะที่ยะฮ์ดีษที่สองนั้น เฉพาะน้ำเยี่ยวอูรู แต่เป็นหะดีษที่มีการกล่าวถึงก่อน จึงถือว่า ถูกยกเลิกโดยหะดีษที่มีความหมายทั่วไป

จ. ตัวบทเฉพาะที่มีความขัดแย้งกันระหว่างกัน

หากสองตัวบทเฉพาะที่บัญญัติทุกมของปัญหาเดียวกันมีความขัดแย้งกัน ทางปฏิบัติคือ ต้องหาหลักฐานที่ให้น้ำหนักแก่ตัวบทใดตัวบทหนึ่ง ด้วยวิธีใดวิธีหนึ่งตามที่จะได้กล่าวในหัวข้อ “สิ่งที่สนับสนุนหลักฐานที่ขัดแย้งกัน”⁴⁷

แต่ถ้าหากทั้งสองตัวบท ที่มีความหมายเป็นทั่วไปมีความขัดแย้งกันบางส่วน คือ ต่างก็มีส่วนเพิ่มและส่วนลดจากกัน เช่น คำตรัสของอัลลอฮ์เกี่ยวกับบุคคลต้องห้ามสมรสกันว่า

وَأَنْ تَجْمَعُوا بَيْنَ الْأَخْتَيْنِ

النساء (من آية) : 23

ความว่า “และการที่พวกเจ้ารวบสตรีสองคนที่เป็นพี่น้องกัน”

อันนิชาฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 23

คือ การรวบสตรีสองคนเป็นพี่น้องกัน โดยเป็นภริยาของชายคนเดียวกันนั้น ถือว่า ต้องห้ามไม่ว่าจะด้วยการสมรสหรือด้วยการครอบครองด้วยการเป็นเจ้าของ ในกรณีที่สตรีเป็นทาส ทั้งนี้ หากสตรีทั้งสองคนหรือคนใดคนหนึ่งเป็นทาส กล่าวคือ คนหนึ่งมีความสัมพันธ์ด้วยการสมรสและอีกคนด้วยการเป็นเจ้าของ กับคำตรัสของอัลลอฮ์เกี่ยวกับสตรีเป็นทาสให้ร่วมประเวณีกันได้ว่า

أَوْ مَمْلُوكَتٍ أَيْمَا نَكَم

النساء (من آية) : 3

ความว่า “หรือสตรีที่พวกเจ้าครอบครองอยู่”

อันนิชาฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 3

อายะฮ์นี้แสดงให้เห็นว่า การเป็นเจ้าของสตรีด้วยการเป็นนายของทาสนั้น อนุมัติให้ร่วมประเวณี

⁴⁶ รายงานโดย บุคอรี

⁴⁷ อิรฮันกีญี, หน้า 224

ได้ โดยสามารถกระทำได้แม้ด้วยการรวมสตรีสองคนที่เป็นพี่น้องกันก็ตาม

ในกรณีเช่นนี้ จะต้องค้นหาหลักฐานที่กล่าวถึงประเด็นที่ขัดแย้งกันว่าจะให้น้ำหนักไปทางไหน โดยในกรณีตัวอย่างที่ยกมานั้น ตามตัวบททั่วไปของการห้ามรวิวระหว่างสตรีที่เป็นสองพี่น้องกันนั้น มีน้ำหนักมากกว่า เพราะไม่เคยได้รับการยกเว้นเลย ผิดกับอีกอายะฮฺหนึ่งที่มียกเว้นหลายกรณี เช่น ทาสสตรีที่ถือกรรมสิทธิ์ร่วม หรืออยู่ในระหว่างฮิดะฮฺหรือทาสหญิงที่นับถือศาสนาที่บูชาไฟ ซึ่งห้าม นายผู้เป็นเจ้าของร่วมประเวณีทั้งสิ้น⁴⁸

4.6 กฎเกณฑ์ที่หก “อัลมุฎลัก” และ “อัลมุฎอญยัด” (المطلق والمقيد)

จากการสังเกตของอัลกูรออันและสุนนะฮฺ จะพบว่า บางตัวบทมีลักษณะเป็น “มุฎลัก” และ บางตัวบทมีลักษณะเป็น “มุฎอญยัด” จึงจำเป็นต้องกำหนดกฎเกณฑ์ความสัมพันธ์ของทั้งสอง

ก. ความหมาย

ปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮฺ ได้นิยามความหมายของ “มุฎลัก” ไว้หลากหลาย แต่คำนิยาม ทั้งหมดเกือบจะมีความหมายเดียวกัน คือ คำที่แสดงความจริงตามสภาพที่เป็นอยู่ โดยแสดงถึงหน่วย ของแต่ละชนิดอย่างครอบคลุม โดยไม่มีการจำกัดมิให้ครอบคลุมถึงทุกหน่วยของชนิดนั้นๆ

อัลฮามิดียฺ ได้ให้คำนิยามของมุฎลักว่า

اللفظ الدال على مدلول شائع في جنسه

หมายความว่า “คำที่แสดงถึงความหมายที่แผ่กระจายในชนิดของความหมายนั้นๆ”⁴⁹

ตัวอย่างของคำ มุฎลัก เช่น อัลลอฮฺตรัสว่า

فحرير رقبة

المالدة (من آية) : 3

ความว่า “ดังนั้น ก็ด้วยการปล่อยทาส”

อัลมุฎาตะละฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 3

ท่านนบี ศ็อลลา กล่าววว่า

لا نكاح إلا بولي وشاهدي عدل

رواه الخلال

⁴⁸ อัลอะซะฮฺฮาดีญ์ 2 : 148 - 150

⁴⁹ อัลฮามิดียฺ 2 : 162

ได้ โดยสามารถกระทำได้แม้ด้วยการรวมสตรีสองคนที่เป็นพี่น้องกันก็ตาม

ในกรณีเช่นนี้ จะต้องค้นหาหลักฐานที่กล่าวถึงประเด็นที่ขัดแย้งกันว่าจะให้น้ำหนักไปทางไหน โดยในกรณีตัวอย่างที่ยกมานั้น ตามตัวบททั่วไปของการห้ามรวิวระหว่างสตรีที่เป็นสองพี่น้องกันนั้น มีน้ำหนักมากกว่า เพราะไม่เคยได้รับการยกเว้นเลย ผิดกับอีกอายะฮ์หนึ่งที่มียกเว้นหลายกรณี เช่น ทาสสตรีที่ถือกรรมสิทธิ์ร่วม หรืออยู่ในระหว่างฮิดคะฮ์หรือทาสหญิงที่นับถือศาสนาที่บูชาไฟ ซึ่งห้าม นายผู้เป็นเจ้าของร่วมประเวณีทั้งสิ้น⁴⁸

4.6 กฎเกณฑ์ที่หก “อัลมุฎลัก” และ “อัลมุฎอียัด” (المطلق والمقيد)

จากการสังเกตของอัลกูรออันและสุนนะฮ์ จะพบว่า บางตัวบทมีลักษณะเป็น “มุฎลัก” และ บางตัวบทมีลักษณะเป็น “มุฎอียัด” จึงจำเป็นต้องกำหนดกฎเกณฑ์ความสัมพันธ์ของทั้งสอง

ก. ความหมาย

ปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮ ได้นิยามความหมายของ “มุฎลัก” ไว้หลากหลาย แต่คำนิยาม ทั้งหมดเกือบจะมีความหมายเดียวกัน คือ คำที่แสดงความจริงตามสภาพที่เป็นอยู่ โดยแสดงถึงหน่วย ของแต่ละชนิดอย่างครอบคลุม โดยไม่มีการจำกัดมิให้ครอบคลุมถึงทุกหน่วยของชนิดนั้นๆ

อัลฮามิดีย ได้ให้คำนิยามของมุฎลักว่า

اللفظ الدال على مدلول شائع في جنسه

หมายความว่า “คำที่แสดงถึงความหมายที่แผ่กระจายในชนิดของความหมายนั้นๆ”⁴⁹

ตัวอย่างของคำ มุฎลัก เช่น อัลลอฮ์ตรัสว่า

فحرير رقبة

المالدة (من آية) : 3

ความว่า “ดังนั้น ก็ด้วยการปล่อยทาส”

อัลมุฎาตะละฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 3

ท่านนบี ศ็อลลา กล่าววว่า

لا نكاح إلا بولي وشاهدي عدل

رواه الخلال

⁴⁸ อัลอะซะฮีย 2 : 148 - 150

⁴⁹ อัลฮามิดีย 2 : 162

ความว่า "ท่านนบี (คือลา) ได้กำหนดชะกาฮ์ฟิตรีหนึ่งกัณฑ์ตั้ง (ศอฮ) จากผลอินทผลัมหรือหนึ่งกัณฑ์ตั้งจากข้าวบาเลย์สำหรับผู้เป็นทาสและผู้เป็นไท ผู้ชายและสตรี เด็กและผู้ใหญ่ของชาวมุสลิม และท่านได้สั่งให้จ่าย ก่อนที่ผู้คนจะออกละหมาดอี๊ด"⁵⁴

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

และอิบนุญมัวร์ได้รายงานจากท่านนบี คือลา ในเรื่องเดียวกันว่า

فرض رسول الله صلى الله عليه وسلم صدقة الفطر - اوقال - رمضان على الذكر والانثى والحر والمملوك صاعا من تمر او صاعا من شعير . قال : فعدل الناس به نصف صاع من بر على الصغير والكبير

رواه البخاري

ความว่า "ท่านนบี (คือลา) ได้กำหนดการจ่ายชะกาฮ์ฟิตรีหรือเราะมะฎอนสำหรับผู้ชายและสตรีที่เป็นไทและทาสหนึ่งกัณฑ์ตั้งจากลูกอินทผลัมหรือหนึ่งกัณฑ์ตั้งจากข้าวบาเลย์ อิบนุญมัวร์กล่าวว่า จากนั้นผู้คนได้เปลี่ยนเป็นครึ่งกัณฑ์ตั้งจากข้าวสาลีสำหรับเด็กและผู้ใหญ่"

รายงานโดย บุคอรี

ทั้งสองหะดีษที่กล่าวมา พูดถึงเรื่องเดียวกันคือ เรื่องชะกาฮ์ฟิตรีและทุกมก็เหมือนกันคือ ว่าญิบต้องจ่าย แต่สาเหตุที่ต้องจ่ายชะกาฮ์ฟิตรีในหะดีษแรกกล่าวเป็นมุกียัตคือ ทุกชีวิตที่เ็นมุสลิม ในขณะที่หะดีษที่สองกล่าวในลักษณะมุฎลัก คือ ทุกชีวิตไม่ว่าจะเป็นมุสลิมหรือไม่ก็ตาม⁵⁵

ในกรณีเช่นนี้ มัซฮับมาลิกีย์ มัซฮับชาฟีอีและมัซฮับหัมบะลีเห็นว่าจะต้องยึดเอามุกียัต คือ ทาสที่ไม่ได้เป็นมุสลิม นายก็ไม่ต้องจ่ายชะกาฮ์ฟิตรี แต่มัซฮับหะนะฟีเห็นว่าจะต้องยึดตามมุฎลัก ดังนั้น ทาสที่เป็นมุสลิม เป็นหน้าที่ของนายที่จะต้องจ่ายชะกาฮ์ฟิตรีให้แก่เขา

2. กรณีที่สอง คำมุฎลัก และมุกียัตมีความเหมือนกันทั้งในด้านทุกมและสาเหตุของทุกม เช่น อัลลอฮ์ตรัสว่า

حرمت عليكم الميتة والدم ولحم الخنزير وما أهل لغير الله به

المائدة (من آية) : 3

⁵⁴ อี๊ด คือ วันรายอหรือวันเฉลิมฉลองทางศาสนาของชาวมุสลิม

⁵⁵ อัลคิน. หน้า 249

ความว่า "เป็นที่ต้องห้ามสำหรับพวกเจ้าซึ่งชาวสัตรี เลือด เนื้อสุกร และสิ่ง
ที่ถูกกล่าวนามผู้อื่น นอกเหนือจากอัลลอฮ์"

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 3

قل لا أجد فيما أوحى إلى محرما على طاعم يطعمه إلا أن يكون ميتة أو دما
مسفوحا أو لحم خنزير

الأنعام (من آية) : 145

ความว่า "จงกล่าวเถิดว่า ฉันไม่พบเลยในบรรดาสิ่งที่ฉันได้รับวะฮยูมาว่า
เป็นสิ่งต้องห้ามสำหรับผู้คนที่ได้รับประทาน เว้นแต่ชาวสัตรีที่
ตายเอง หรือเลือดไหลหรือเนื้อสุกร"

อันอันอาม ส่วนหนึ่งของ : 145

ในอายะฮ์แรกได้กล่าวถึงเลือดในลักษณะมูกลัก ในขณะที่อายะฮ์ที่สองระบุว่า เป็นเลือดที่ไหล
ทั้งสองอายะฮ์มีความเหมือนทั้งในด้านทุกมคือ ห้ามรับประทานและสาเหตุของทุกมคือ เลือดนั้นมี
อันตรายและสร้างปัญหาให้แก่ผู้รับประทาน

ในการนี้เช่นนี้ให้ถือว่า มูกลักนั้นถูกจำกัดความหมายโดยมูก็อยยัด⁵⁰

3. กรณีที่สาม มูกลักและมูก็อยยัดมีความแตกต่างกันทั้งในทุกมและสาเหตุของทุกม เช่น
อัลลอฮ์ตรัสว่า

السارق والسارقة فاقطعوا ايديهما جزاء بما كسبا نكالا من الله

المائدة (من آية) : 38

ความว่า "ผู้ชายที่ลักขโมยและผู้หญิงที่ลักขโมย พวกเจ้าจงตัดมือของบุคคล
ทั้งสองเป็นการตอบแทนในสิ่งที่ทั้งสองได้กระทำไว้ เพื่อเป็นการ
ลงโทษจากอัลลอฮ์"

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 38

อัลลอฮ์ ตรัสในอีกอายะฮ์ว่า

يا أيها الذين آمنوا إذا قمتم إلى الصلاة فاغسلوا وجوهكم وايديكم إلى المرافق

المائدة (من آية) : 6

⁵⁰ อรรถวินิจัย, หน้า 232

ความว่า “โอ้ บรรดาผู้มีความศรัทธา เมื่อพวกเจ้าจะดำรงการละหมาด
พวกเจ้าก็จงล้างหน้าของพวกเจ้าและมือของพวกเจ้าจนถึงข้อศอก”

อัลมาอิดะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 6

ในอายะฮ์แรกได้กล่าวถึงมือในลักษณะมุฏลัก ในขณะที่อายะฮ์ที่สองได้กล่าวถึงมือพร้อมทั้งระบุว่
ถึงข้อศอก ทั้งสองอายะฮ์มีหุคุมที่แตกต่างกัน กล่าวคือ อายะฮ์แรกบัญญัติให้ตัดมือ สาเหตุเพราะละเมิด
ทรัพย์สินของผู้อื่นที่ได้รับการคุ้มครองโดยการลักขโมย และอายะฮ์ที่สอง บัญญัติให้ล้างมือ เพราะ
ต้องการยกหะดัศเมื่อต้องการปฏิบัติภารกิจที่กำหนดให้อยู่ในสภาพปลอดหะดัศ ด้วยการอาบน้าละหมาด
ในกรณีเช่นนี้อายะฮ์ที่มีลักษณะมุฏกอยยัดจะไม่มีผลต่ออายะฮ์ที่มีลักษณะมุฏลักแต่อย่างใด⁵⁷

4. กรณีที่สี่ มุฏลัก และมุฏกอยยัดมีความแตกต่างกันทางด้านหุคุม แต่มีสาเหตุของหุคุมที่เหมือนกัน
เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وإن كنتم مرضى أو على سفر أو جاء أحد منكم من الغائط أو لامستم النساء فلم
تجدوا ماء فتمسحوا بطينا فامسحوا بوجوهكم وأيديكم منه

المائدة (من آية) : 6

ความว่า “หากแม้พวกเจ้าเจ็บป่วย หรืออยู่ระหว่างเดินทาง หรือคนใด
คนหนึ่งในกลุ่มพวกเจ้ามาจากการถ่ายทุกข์ หรือได้สัมผัสสตรีมา
แล้วพวกเจ้าไม่พบน้ำ ก็จงมุ่งสู่ดินที่สะอาด (ตะยัมมุ) จากนั้น
พวกเจ้าก็จงลูบหน้าของพวกเจ้าและมือของพวกเจ้าจากดินนั้น”

อัลมาอิดะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 6

อายะฮ์นี้กับอายะฮ์ในการยกหะดัศด้วยการอาบน้าละหมาด ในกรณีที่สามนั้นมีสาเหตุเดียวกัน
คือ ต้องการจะดำรงการละหมาดในขณะที่อยู่ในสภาพมีหะดัศ แต่หุคุมนั้นต่างกัน เพราะในอายะฮ์นี้
เป็นการยกหะดัศด้วยการตะยัมมุ แต่ในอายะฮ์ก่อนหน้านั้น เป็นการยกหะดัศด้วยการอาบน้าละหมาด
ซึ่งอายะฮ์ที่เกี่ยวกับการอาบน้าละหมาดนั้นให้ล้างมือถึงข้อศอก ผิดกับอายะฮ์ตะยัมมุที่กล่าวเป็นมุฏลัก

ในกรณีนี้ ก็ให้มุฏลักยังเป็นมุฏลัก ในประเด็นที่อายะฮ์กล่าวถึง โดยไม่นำอายะฮ์มุฏกอยยัดมา
จำกัดความหมายของอายะฮ์มุฏลัก⁵⁸

5. กรณีที่ห้า มุฏลัก และมุฏกอยยัดมีหุคุมที่เหมือนกันแต่มีสาเหตุของหุคุมที่ต่างกัน เช่น อัลลอฮฺ

⁵⁷ อรรถกถาญิบ, หน้า 233

⁵⁸ อัลอามิดีย, 2 : 162

ตรัสว่า

والذين يظهرون من نسائهم ثم يعودون لما قالوا فتحرير رقبة

المجادلة (من آية) : 3

ความว่า “และบรรดาผู้ดำเนินการชียาร์ (เปรียบเทียบภรรยาของพวกเขาว่า
เสมือนมารดาของพวกเขา) แล้วพวกเขาจะคืนสู่ด้อยค่าที่พวกเขา
ได้กล่าวไว้ ดังนั้น (สิ่งที่จำเป็นที่พวกเขาต้องปฏิบัติคือ) การปล่อย
ทาสหนึ่งคน”

อัลมูญาอะละฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 3

อัลลอฮฺ ตรัสในอีกอายะฮฺว่า

ومن قتل مؤمنا خطأ فتحرير رقبة مؤمنة

النساء (من آية) : 92

ความว่า “และผู้ใดก็ตาม ที่ฆ่าผู้ศรัทธาด้วยความผิดพลาด ดังนั้น ก็ (ให้ชดเชย)
ด้วยการปล่อยทาสที่มีความศรัทธาหนึ่งคน”

อันนิชาฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 92

ทาสที่ต้องปล่อยในการจ่ายกัฟฟาเราะฮฺ อันเนื่องจากความผิดฐานชียาร์นั้นเป็นมุฎลัก และใน
การจ่ายกัฟฟาเราะฮฺอันเนื่องมาจากความผิดฐานฆ่าผู้ศรัทธาโดยไม่เจตนา นั้น เป็นมุ๊กอยยัดด้วยการ
กำหนดทาสที่มีความศรัทธา หุคมในสองอายะฮฺเหมือนกันคือ การปล่อยทาส แต่สาเหตุต่างกัน
เพราะสาเหตุในอายะฮฺแรกคือ การชียาร์ ส่วนสาเหตุในอายะฮฺที่สองคือ การฆ่าที่เกิดจากความผิดพลาด

ในกรณีนี้ มีรายงานที่แตกต่างกันจากอิมามชาฟีอี มีรายงานว่า อิมามชาฟีอีเห็นว่า ต้องให้
มุ๊กอยยัดมีผลต่อมุฎลัก แต่นักกฎหมายอิสลามสังกัดมัซฮับชาฟีอีส่วนหนึ่งเห็นว่า ต้องให้มุ๊กอยยัดมีผล
ต่อมุฎลักโดยไม่มีเงื่อนไข ในขณะที่อีกบางส่วนเห็นว่า ต้องปฏิบัติในลักษณะดังกล่าวหากระหว่างมุฎลัก
และมุ๊กอยยัดมีอิสระร่วมกัน ซึ่งถือว่าเป็นทัศนะที่เด่นชัดกว่า แต่มัซฮับหะนะฟีเห็นว่า ไม่สามารถให้
มุ๊กอยยัดมีผลต่อมุฎลักได้⁵⁹

4.7 กฎเกณฑ์ที่เจ็ด ความหมาย “คำสั่ง” (الأمر)

“คำสั่ง” และ “ข้อห้าม” ถือว่า เป็นเรื่องหลักของบทบัญญัติต่างๆ ในกฎหมายอิสลาม การเข้าใจ

⁵⁹ อัลอามิดี, 2 : 163 - 164

เรื่องนี้จะนำไปสู่การเข้าใจด้วยบทต่างๆ ได้เป็นอย่างดี อีกทั้งสามารถที่จะจำแนกระหว่าง สิ่งเหลวล และ
หะรอมได้อย่างถูกต้องอีกด้วย

ดังนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮจึงได้ให้ความสำคัญในการศึกษาเรื่องนี้อย่าง
รอบด้านในที่นี้เราจะทำการศึกษาในหัวข้อต่อไปนี้

ก. ส่วนที่ใช้ในการสั่ง

คำสั่ง คือ การบอกให้ปฏิบัติจากผู้มีฐานะที่สูงกว่า^{๕๐}

ส่วนที่ใช้ในการสั่งในภาษาอาหรับนั้นมี 5 ส่วน คือ^{๕๑}

1. คำกริยาที่สั่งให้กระทำ (فعل الامر) เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وأقيموا الصلاة وآتوا الزكاة

البقرة (من آية) : 43

ความว่า "และพวกเจ้าจงดำรงการละหมาดและจงจ่ายซะกาต"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 43

2. คำกริยาที่เป็นปัจจุบันกาล หรืออนาคตกาลที่มี "ลามที่มีความหมายเชิงคำสั่ง" (المضارع)
(المضارع) เช่น المقرون بلام الامر) อัลลอฮฺตรัสว่า

فمن شهد منكم الشهر فليصمه

البقرة (من آية) : 185

ความว่า "ดังนั้น ผู้ใดในหมู่พวกเจ้า ประจักษ์ชัดแก่เขาซึ่งดวงจันทร์ เขาก็
จงถือศีลอดเถิด"

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 185

3. อาการนามที่ทำหน้าที่แทนคำกริยาที่เป็นคำสั่ง (المصدر النائب عن فعل الامر) เช่น อัลลอฮฺ
ตรัสว่า

فاذا لقيتم الذين كفروا فضرب الرقاب

محمد (من آية) : 20

^{๕๐} อีซฮักกีญ, หน้า 187

^{๕๑} อีฮ์ญะฮ์, หน้า 188

ความว่า “ดังนั้น เมื่อพวกเจ้าเผชิญกับบรรดาผู้ปฏิเสธ (ในสมรภูมิ) พวกเจ้าจงฟันคอเกิด”

มุฮัมมัด ส่วนหนึ่งของ : 4

4. คำนามของคำกริยาที่เป็นคำสั่ง (اسم فعل الامر) เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

• رواودته التي هو في بيتها عن نفسه وغلقت الابواب وقالت هيت لك

يوسف (من آية) : 23

ความว่า “และสตรีซึ่งอยู่ซุฟอาคัยอยู่ในบ้านของนางได้ช่วยนางด้วยความเสนาหาในตัวของนาง และนางได้เปิดประตูและกล่าวว่า มาเร็ว ๆ ชี”

ยูซุฟ ส่วนหนึ่งของ : 23

5. ประโยคบอกเล่าที่มีความหมายเชิงคำสั่ง (الجملة الخبرية المراد بها الامر) เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

• والمطلقات يتربصن بأنفسهن ثلاثة قروء

البقرة (من آية) : 228

ความว่า “และบรรดาสตรีที่ถูกหย่าร้าง จะรอคอยตัวพวกนางเองสามมูรฺอ”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 228

หมายความว่า จะต้องรอคอย นอกจากนี้นี้สำนวนที่เป็นคำสั่งนั้นอาจใช้โดยมีความหมายเป็นอย่างอื่นนอกเหนือจากการสั่งที่จะต้องปฏิบัติตามก็ได้ อย่างเช่น^{๑๒}

1. เพื่อแสดงว่าเป็นที่อนุมัติ เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

واذا حللتم فاصطادوا

المائدة (من آية) : 4

ความว่า “และเมื่อพวกเจ้าเปลื้องอิหมฺรอมแล้ว ก็จงล่าสัตว์เกิด”

อัลมาอิอะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 4

2. เพื่อเป็นการให้เกียรติโดยการเชื้อเชิญ เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

^{๑๒} อัลซันนิกียฺ. หน้า 189 - 190

ادخلوها بسلام آمين

الحجر (من آية) : 46

ความว่า "พวกเจ้าจงเข้าไปในนั้น (สวรรค์) เกิด ด้วยความสันติและปลอดภัย"

อัลหิจญ์รี ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 46

3. เพื่อเป็นการถูกเหยียดหยาม เช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ذق انك انت العزيز الكريم

الدخان : 49

ความว่า "จงลิ้มรส (การลงโทษ) เกิด แท้จริง เจ้านั้น (เคย) เป็นผู้มีอำนาจ
อีกทั้งมีเกียรติ"

อัลดุกอน : 49

4. เพื่อเป็นการข่มขู่ เช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

اعملوا ما شئتم انه بما تعملون بصير

فصلت (من آية) : 40

ความว่า "จงทำตามที่พวกเจ้าปรารถนาเถิด แท้จริง พระองค์นั้นทรงเห็นใน
สิ่งที่พวกเจ้ากระทำ"

ฟุศลีลัต ส่วนหนึ่งของ : 40

นอกเหนือจากที่ได้กล่าวมาข้างต้นแล้ว ยังมีคำสั่งที่ใช้เพื่อวัตถุประสงค์อย่างอื่นที่ไม่เป็นการสั่ง
โดยตรงอีกด้วย

ข. สถานภาพของ "คำสั่ง"

คำสั่งให้กระทำการใดก็ตามจะมีความหมายดังต่อไปนี้ คือ

1. คำสั่ง หมายถึง วาญิบต้องปฏิบัติตามสิ่งที่สั่งให้กระทำ

คำสั่งโดยทั่วไป หากไม่มีหลักฐานแสดงเป็นอย่างอื่น ปราชญ์กฎหมายอิสลามส่วนใหญ่ถือว่า
เป็นสิ่งที่วาญิบ (الامر يقتضى الوجوب) โดยไม่อาจที่จะตีความหมายเป็นอย่างอื่นได้ นอกจากจะมี
หลักฐานที่บ่งบอกหรือแสดงว่ามีความหมายเป็นอย่างอื่น โดยมีเหตุผลสนับสนุนทั้งจากการใช้ใน
อัลกุรอานและทางด้านภาษา^{๑๓}

^{๑๓} อัจซันกิญญ์, หน้า 191 - 192

ก. มีอายะฮ์มากมายที่แสดงว่าคำสั่งนั้นเป็นวาญิบ ตัวอย่างเช่น
อัลลอฮฺ ตรัสว่า

· فليحذر الذين يخالفون عن امره أن تصيبهم فتنة أو يصيبهم عذاب اليم
النور (من آية) : 63

ความว่า “ดังนั้น จงระมัดระวังเกิด บรรดาผู้ฝ่าฝืนคำสั่งของเขา (รศูล) ว่า
วิกฤตการณ์จะต้องประสบแก่พวกเขา หรือมิฉะนั้น การลงโทษอัน
แสนทรมาณจะประสบแก่พวกเขา”

อันนุร ส่วนหนึ่งของ : 63

การเตือนให้บรรดาผู้ฝ่าฝืนคำสั่งให้ระมัดระวัง ตลอดจนการลงโทษในการฝ่าฝืน ล้วนแสดงให้เห็นว่าคำสั่งนั้นเป็นสิ่งที่ต้องปฏิบัติตามหรือวาญิบต้องกระทำ

อัลลอฮฺ ตรัสอีกว่า

· وإذا قيل لهم اركعوا لا يركعون

المرسلات : 48

ความว่า “และเมื่อมีการกล่าว (สั่ง) แก่พวกเขาว่า พวกเจ้าจงรูกู (โค้ง) เกิด
พวกเขาก็จะไม่รูกู”

อันนุรสะลาต : 48

เป็นการกล่าวประณามผู้ฝ่าฝืนคำสั่ง หากคำสั่งนั้นไม่วาญิบต้องปฏิบัติตามแล้ว ผู้ฝ่าฝืนคำสั่งนั้น
ก็ไม่สมควรได้รับการประณาม

อัลลอฮฺ ยังได้ตรัสอีกว่า

· ما منعك ألا تسجد إذ أمرتك

الاعراف (من آية) : 12

ความว่า “อะไรหรือที่ยั่วยุเจ้ามิให้กราบ (สujud) เมื่อข้า (อัลลอฮฺ) ได้สั่งเจ้าไว้”

อัลอะอฺรอฟ ส่วนหนึ่งของ : 12

ซึ่งอัลลอฮฺได้ทรงกล่าวประณามแก่อิบลิส (ابليس) ขานขัดคำสั่งของพระองค์

ข. ทางด้านภาษานั้น หากนายได้สั่งลูกน้องให้กระทำการใดสิ่งหนึ่ง หากลูกน้องไม่ปฏิบัติตาม
คำสั่ง ก็จะถูกประณามหรือลงโทษ ซึ่งเป็นการแสดงให้เห็นว่า คำสั่งนั้นวาญิบต้องปฏิบัติตาม ทั้งนี้ หาก
ไม่มีสิ่งที่แสดงให้เห็นว่าเขาใจว่า คำสั่งนั้นมีความหมายเป็นอย่างอื่น

2. ผลของการปฏิบัติตามคำสั่ง

การปฏิบัติตามคำสั่งอย่างถูกต้องนั้น จะถือว่า มีผลสมบูรณ์ตามกฎหมาย กล่าวคือ ถือว่าได้ปฏิบัติตามที่คำสั่งได้กำหนดไว้แล้ว อีกทั้งพ้นความรับผิดชอบในการกระทำสิ่งที่คำสั่งได้ระบุไว้⁶⁴

ค. คำสั่งที่มีได้กำหนดจำนวนครั้งของการกระทำ

บรรดาปราชญ์สาขาวิชา อุศุลฟิกฮ มีทัศนะที่แตกต่างกันเกี่ยวกับคำสั่งที่มีได้กำหนดจำนวนครั้งของการกระทำว่า จะต้องกระทำครั้งเดียวหรือจะต้องกระทำหลายครั้ง แต่ถ้าพิจารณาตามเหตุผลแล้ว คำสั่งที่มีได้กำหนดจำนวนครั้งของการกระทำนั้น ไม่อาจตีความได้ว่า ต้องกระทำมากกว่าหนึ่งครั้ง ผู้ได้รับคำสั่งหากได้กระทำไปแล้วแม้ครั้งเดียว ก็จะต้องถือว่าปฏิบัติตามคำสั่งอย่างสมบูรณ์แล้ว แม้ได้กระทำไปเพียงครั้งเดียวก็ตาม ความแตกต่างทางทัศนะในเรื่องนี้จะมีผลในทางปฏิบัติต่อหลายๆ เรื่อง เช่น การตะยัมมูมที่กระทำแทนการอาบน้ำละหมาด จะใช้ละหมาดได้เพียงครั้งเดียวหรือหลายครั้ง บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามมีทัศนะแตกต่างกันดังนี้

ตามทัศนะของมัซฮับฮาฟีอีห์เห็นว่า ผู้ที่ทำการตะยัมมูมนั้น สามารถทำการละหมาดด้วยการ ตะยัมมูมแต่ละครั้งเพียงละหมาดฟัรฎูครั้งเดียวเท่านั้น แต่สามารถที่จะละหมาดสุนนะฮ์หลายๆ ครั้งได้ โดยไม่มีกำหนด

ตามทัศนะของมัซฮับหะนะฟีอีห์เห็นว่า การตะยัมมูมเพียงครั้งเดียวนั้นสามารถละหมาดได้โดยไม่มีกำหนดจำนวนครั้งไม่ว่าจะเป็นการละหมาดฟัรฎูหรือละหมาดสุนนะฮ์ สาเหตุที่ทำให้มีทัศนะแตกต่างกันเช่นนี้คือ จะต้องปฏิบัติตามคำสั่งหลายครั้งหรือเพียงครั้งเดียว ทั้งนี้ เพราะอายุษะฮ์เกี่ยวกับเรื่องนี้มีว่า

وان كنتم مرضى أو على سفر أو جاء أحد منكم من الغائط أو لامستم النساء فلم

تجدوا ماء فتمموا صعيدا طيبا فامسحوا بوجوهكم وأيديكم منه

المائدة (من آية) : 6

ความว่า “หากพวกเจ้าป่วยหรืออยู่ระหว่างการเดินทาง หรือคนใดในหมู่พวกเจ้ามาจากการถ่ายทุกข์ หรือได้สัมผัสสตรีมา แล้วพวกเจ้าไม่พบน้ำก็จงมุ่งสู่ดินที่สะอาด(ตะยัมมูม)จากนั้น พวกเจ้าลูบใบหน้าของพวกเจ้าและมือของพวกเจ้าจากดินนั้น”

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 6

ทัศนะที่เห็นว่าคำสั่งนั้นมีผลบังคับให้กระทำเพียงครั้งเดียวก็สามารถละหมาดฟัรฎูได้หลายครั้ง โดยการตะยัมมูมเพียงครั้งเดียวเช่นเดียวกับการอาบน้ำละหมาด สำหรับทัศนะที่เห็นว่าคำสั่งนั้นมีผลบังคับให้

⁶⁴ อัลชะกาณีย์, หน้า 105

กระทำหลายครั้ง ก็ให้ตะยัมมูมทุกครั้งที่จะละหมาดฟรฎูเหมือนกับการอาบน้ำละหมาด แต่การอาบน้ำละหมาดนั้นได้รับการยกเว้นด้วยสุนนะฮฺว่า สามารถละหมาดฟรฎูได้หลายครั้ง จึงเหลือแต่การ ตะยัมมูมที่จะต้องกระทำทุกครั้งที่จะทำการละหมาด⁶⁵

ง. การปฏิบัติตามคำสั่งจะต้องกระทำทันทีหรือไม่

คำสั่งที่มีได้กำหนดเวลาของการกระทำให้กระทำทันทีหรือค่อยกระทำก็ได้ จะตีความว่าให้กระทำเลยทันทีหรือค่อยกระทำก็ได้ ปราชญ์กฎหมายกฎหมายอิสลามมีทัศนะแบ่งออกเป็นสองทัศนะ

ทัศนะแรก เห็นว่า ไม่จำเป็นต้องกระทำทันที เป็นทัศนะของมัซฮับฮาฟีอีโดยมีเหตุผลว่า คำสั่งที่ว่า “จงชักผ้าขึ้นหัว” คำสั่งเช่นนี้ เป็นที่เข้าใจว่า มีความหมายให้ชักผ้าเท่านั้น จะกระทำทันทีหรือค่อยทำก็ได้⁶⁶

สำหรับทัศนะที่เห็นว่า ต้องกระทำหน้าทันทีนั้น เป็นทัศนะของนักกฎหมายอิสลามส่วนใหญ่ ซึ่งเป็นทัศนะที่ได้รับการสนับสนุนจากหลักฐานมาพอสมควร คือ⁶⁷

1. มีหลายอายะฮฺที่ชี้ให้ปฏิบัติตามคำสั่ง เช่น

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وسارعوا إلى مغفرة من ربكم

آل عمران (من آية) : 133

ความว่า “และพวกเจ้าจงรีบเร่งสู่การให้อภัยจากผู้อภิบาลของพวกเจ้า”

อาลีอิมรอน ส่วนหนึ่งของ : 133

อัลลอฮฺ ตรัสว่า

فاستبقوا الخيرات

البقرة (من آية) : 148

ความว่า “ดังนั้น พวกเจ้าจงแข่งขันกันในการทำความดีทั้งหลายเถิด”

อัลบะเกาะเราะฮฺ ส่วนหนึ่งของ : 148

2. หากนายสั่งลูกน้องให้ทำสิ่งใดสิ่งหนึ่งแต่ลูกน้องมิได้กระทำทันที นายจึงทำการลงโทษลูกน้อง ไม่อาจอ้างได้ว่าคำสั่งนั้นค่อยกระทำก็ได้

3. ถ้าหากคำสั่งนั้นค่อยๆ ทำก็ได้ ก็จะต้องกำหนดเวลาสิ้นสุดในการกระทำ ในเมื่อไม่อาจกำหนดเวลาสิ้นสุดได้ ก็ถือว่าเป็นการสั่งให้กระทำสิ่งที่ไม่แน่นอน คือ ไม่มีการกำหนดเวลาที่แน่นอน ซึ่งถือว่าเป็นไป

⁶⁵ อัลอะฆะชาดีฮฺ, 2 : 7 - 8

⁶⁶ อัลอะฆะชาดีฮฺ, 2 : 9

⁶⁷ อัชชะนิกียฺ, หน้า 195 - 196

ไม่ได้ ขณะเดียวกันหากไม่กำหนดเวลาสิ้นสุดในการกระทำ ก็ทำให้คำสั่งนั้นหมดความหมายไป ดังนั้น อัลลอฮ์จึงได้ตั้งเงื่อนไขให้รีรอ เพื่อมิให้หมดโอกาสในการปฏิบัติตามคำสั่ง เพราะความตายที่ไม่มีใครรู้ว่า จะมาประสบเมื่อไร โดยพระองค์ ตรัสว่า

أولم ينظروا في ملكوت السماوات والارض وما خلق الله من شيء وأن عسى أن يكون قد اقترب أجلهم فبأي حديث بعده يؤمنون

الأعراف : 185

กล่าวหาว่า "พวกเราได้พิจารณาในอาณาจักรแห่งฟ้าและแผ่นดิน และสิ่งที่ อัลลอฮ์ได้บันดาลไว้ดอกหรือ และความเป็นไปได้ว่าอายุขัยของ พวกเราได้ใกล้เข้ามาแล้ว แล้วถ้อยคำใดเล่าหลังจากอัลกุรอาน พวกเขาจะศรัทธา"

อัลอะฮรอฟ : 185

เป็นที่ทราบโดยทั่วไปว่า ธรรมชาติของมนุษย์นั้นจะมีความหวังอย่างไม่มีสิ้นสุด หากไม่ปฏิบัติตาม คำสั่งโดยทันทีก็จะเป็นการผลัดวันประกันพรุ่งเรื่อยๆ โดยไม่มีที่สิ้นสุด

ความแตกต่างทางทัศนะในเรื่องนี้มีผลในทางปฏิบัติหลายอย่าง เช่น เรื่องการชดใช้การถือศีลอด ของเดือนเราะมะฎอนที่ได้ละเว้นตามอายะฮ์ที่ว่า

ومن كان مريضا أو على سفر فعدة من أيام أخر

البقرة (من آية) : 185

ความว่า "และผู้ใดป่วยหรืออยู่ในระหว่างการเดินทาง ก็จงชดใช้ในเวลาอื่นแทน"

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 185

การชดใช้การถือศีลอดตามทัศนะมัซฮับหัมบะลีัย มัซฮับชาฟีอี๊ยะและมัซฮับมาลิกี๊ยะ จะต้องกระทำ ทันทีที่มีโอกาส แต่ตามทัศนะมัซฮับหะนะฟี๊ยะนั้นเห็นว่าค่อยๆ ชดใช้ก็ได้

4.8 กฎเกณฑ์ที่แบค ความหมายของ "ข้อห้าม" (النهي)

ก. ส่วนวนการใช้ในการห้าม

การห้าม คือ การสั่งให้งดกระทำจากผู้ที่มีฐานะสูงกว่า

ส่วนวนที่ใช้ในการแสดงถึงการห้าม ในภาษาอาหรับมีดังต่อไปนี้^{๘๘} คือ

^{๘๘} ยัศซีน, หน้า 330

1. กริยาปัจจุบันกาลที่นำหน้าด้วยคำ "ลา" (لا) ที่มีความหมายว่า "ห้าม" (الفعل المضارع المقرون) (بلا الهاية) เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ولا تقربوا الزنا انه كان فاحشة وساء سبيلا

الاسراء : 32

ความว่า "และพวกเจ้าจงอย่าเข้าใกล้การผิดประเวณี เพราะแท้จริง มันเป็นบาปมหันต์ และเป็นหนทางอันชั่วร้าย"

อัลอิสรอ : 32

2. คำสั่งให้(เว้นการกระทำ) ด้วยกริยาที่มีความหมายในลักษณะเป็นการห้าม เช่น อัลลอฮ์ ตรัสว่า

يا أيها الذين آمنوا اتوا الخمر والميسر والانصاب والازلام رجس من عمل الشيطان

فاجتنبوه لعلكم تفلحون

المائدة : 90

ความว่า "โอ บรรดาผู้ศรัทธา แท้จริงสุราและการพนัน แท่นหินสำหรับเชือดสัตว์บูชายัญและการเสี่ยงด้วยนั้น เป็นสิ่งโสมนอนอันเกิดจากการกระทำของชัยฏอน (มารร้าย) ดังนั้น พวกเจ้าจงห่างไกลจากมันเกิด เพื่อว่าพวกเจ้าจะได้รับความสำเร็จ"

อัลมาอิดะฮ : 90

3. คำที่มาจากรากศัพท์ "นะฮา" (نهى) อย่างเช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

ان الله يامر بالعدل والاحسان وابتاء ذي القربى وينهى عن الفحشاء والمنكر

والبغي ، يعظكم لعلكم تذكرون

النحل : 90

ความว่า "แท้จริง อัลลอฮ์ทรงบัญชา ให้มีความเที่ยงธรรม ให้มีคุณธรรม และให้เกื้อกูลแก่ญาติสนิท และพระองค์ทรงห้ามสิ่งที่เป็นบาปมหันต์ สิ่งเลวร้ายและการละเมิด พระองค์ทรงเตือนพวกเจ้าเพื่อพวกเจ้าจะได้สำนึก"

อันนะหฺล : 90

4. ประโยคบอกเล่าที่ใช้ในการห้าม ด้วยการใช้คำว่า หะรอม (حرام) หรือ ไม่อนุมัติ (لا يحل)

ตัวอย่างเช่น

อัลลอฮ์ ตรัสว่า

حرمت عليكم الميتة والدم ولحم الخنزير وما أهل لغير الله به والمنخنقة
والموقوذة والمتردية والنطيحة وما أكل السبع إلا ما ذكيتم .

المائدة (من آية) : 3

ความว่า "เป็นที่ต้อง ห้ามสำหรับพวกเจ้า ซึ่งสัตว์ที่ตายเอง เลือด เนื้อสุกร
สัตว์ที่ถูกเปล่งนามผู้อื่นนอกจากเนื้อจากอัลลอฮ์ (เวลาเชือด)
สัตว์ที่ถูกรัดคอตาย สัตว์ที่ตกเหวตาย สัตว์ที่ถูกขวิดตาย และสัตว์
ที่ถูกสัตว์ร้ายกัดกิน ยกเว้น ที่พวกเจ้าได้เชือดมัน"

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 3

ولا يحل لكم أن تأخذوا مما آتيتموهن شيئا .

البقرة (من آية) : 229

ความว่า "และไม่เป็นที่อนุมัติสำหรับพวกเจ้า ที่จะเอาสิ่งใด (มะฮัร) ที่พวกเจ้า
ได้มอบให้แก่พวกนางแล้ว"

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 229

ข. สถานภาพของข้อห้าม

การกระทำสิ่งใดก็ตามซึ่งเป็นการกระทำที่ต้องห้าม จะมีผลในทางกฎหมายอิสลาม 2 ประการดัง
ต่อไปนี้

1. การห้ามนั้น หมายถึงหะรอมกระทำ
2. การกระทำสิ่งที่ยา้มนั้น เป็นโมฆะ

การห้ามทำนิติกรรมสัญญา เช่น การสมรส และการซื้อขายนั้น บรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลาม
ส่วนใหญ่เห็นว่ามีผลเป็นโมฆะ แม้ว่าจะมีทัศนะที่แตกต่างกันถึงสาเหตุทำให้เป็นโมฆะก็ตาม⁶⁹
สำหรับหลักฐานจากด้วยบทที่แสดงว่าการกระทำสิ่งต้องห้ามนั้นเป็นโมฆะมีดังต่อไปนี้⁷⁰

ก. ท่านอบี คือลฯ กล่าวว่า

من عمل عملا ليس عليه أمرنا فهو رد .

رواه مسلم

⁶⁹ อัลอามิตี, 2 : 48

⁷⁰ อัลอามิตี, 2 : 50

ความว่า “ใครก็ตาม ที่กระทำสิ่งที่ไม่ใช้กิจกรรมของเรา การกระทำนั้นจะถูกปฏิเสธ”

รายงานโดย มุสลิม

แน่นอน สิ่งที่ถูกปฏิเสธนั้นเป็นสิ่งที่ไม่ถูกต้อง อีกทั้งไม่มีผลทางกฎหมายด้วย

1. บรรดาเศาะฮาบะฮ์ได้ยึดเหตุผลของการห้ามเพื่อแสดงว่า นิติกรรมบัญญัติเป็นโมฆะ เช่น อิบน์อุมร์ ได้ยึดคำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

ولا تنكحوا المشركات

البقرة (من آية) : 221

ความว่า “และพวกเจ้าจงอย่าสมรสกับบรรดาสตรีผู้ตั้งภาคี”

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 221

เพื่อแสดงให้เห็นว่า การสมรสกับสตรีต่างศาสนานั้นเป็นโมฆะโดยไม่มีผู้ใดในหมู่เศาะฮาบะฮ์ ปฏิเสธเลย

ประโยคที่เป็นข้อห้ามนั้น อาจใช้โดยมีความหมายเป็นอย่างอื่น นอกเหนือจากการสั่งให้งดกระทำ เช่นเดียวกันกับคำสั่ง คือมีความหมายอย่างอื่น นอกเหนือจากการให้กระทำ

แต่ความหมายที่แท้จริงของการห้าม คือ การสั่งให้งดกระทำประเภทเด็ดขาด (حرام) นักวิชาการ อสุลุลฟิกฮมีทัศนะที่แตกต่างกัน ส่วนใหญ่เห็นว่า การห้ามโดยทั่วไปนั้น หมายถึง การห้ามที่เด็ดขาด (النهي عند اطلاق يقتضي التحريم) นอกจากจะมีสิ่งที่แสดงเป็นอย่างอื่น อิมามชาฟีอีได้กล่าวถึงเรื่องนี้ว่า

“ความหมายที่แท้จริงของการห้ามจากท่านรَسُول คือลา นั่นคือ ทุกสิ่งที่ท่านห้ามนั้น เป็นของ หะรอม จนกว่าจะมีหลักฐานจากท่านว่า การห้ามของท่านนั้นมีความหมายที่มีใช้หะรอม”⁷¹

คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

ولا تجسسوا ولا يغتب بعضكم بعضا

الحجرات (من آية) : 12

ความว่า “และพวกเจ้าอย่าสอดแนมผู้อื่น และอย่านินทาซึ่งกันและกัน”

อัลหุญรอต ส่วนหนึ่งของ : 12

โดยหลักการการห้ามของอายะฮ์ดังกล่าวนี้ เป็นการห้ามประเภทหะรอม และไม่อาจจะอธิบายเป็นอย่างอื่นได้ นอกจากจะมีหลักฐานสนับสนุนเท่านั้น

⁷¹ อรรถาธิบาย หน้า 343

บทที่ 5

กฎเกณฑ์ด้าน “อศุลฟิภย” ในการกำหนดบทบัญญัติ

กฎเกณฑ์ที่บรรดาปราชญ์สาขาวิชา อศุลฟิภย กำหนดขึ้น จากการสังเกตบทบัญญัติต่างๆ ของกฎหมายอิสลาม การสังเกตเหตุผลทั่วไป ปรัชญา และเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลามจากตัวบทต่างๆ ที่กำหนดหลักทั่วไปในการบัญญัติทุกม เป็นกฎเกณฑ์ที่จะต้องคำนึงถึงในการกำหนดบทบัญญัติของปัญหาต่างๆ ที่ไม่มีตัวบท ทั้งนี้ เพื่อความสอดคล้องกับเป้าหมายของกฎหมายอิสลามที่จะให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์ และความยุติธรรมแก่มวลมนุษย์ซึ่งประกอบด้วยกฎเกณฑ์ต่างๆ ที่มีความสำคัญไม่น้อยกว่ากฎเกณฑ์ทางด้านภาษา

5.1 กฎเกณฑ์ที่หนึ่ง: เจตนารมณ์ทั่วไปของกฎหมายอิสลาม (مقاصد الشريعة العامة)

เจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม เป็นคุณค่าและเป้าหมายที่จะต้องคำนึงถึงอย่างสม่ำเสมอในการบัญญัติทุกมต่างๆ การเข้าใจเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลามเป็นสิ่งที่มีความสำคัญมากสำหรับมุจญ์ตะฮิดในการเข้าใจตัวบทของอัลกุรอานและสุนนะฮ์ เพื่อให้สามารถตีความตัวบทตลอดจนกำหนดทุกมของปัญหาต่างๆ ที่ไม่มีตัวบทได้อย่างถูกต้อง

เป็นที่ทราบโดยทั่วไปว่า เจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลามคือ การให้ได้มาซึ่งผลประโยชน์แก่มวลมนุษย์ ทั้งนี้ โดยประกันสิ่งที่ถือว่าเป็นความจำเป็น (الضروريات) และสนองในสิ่งที่ถือว่าเป็นความต้องการ (الحاجيات) ตลอดจนสร้างความพร้อมในสิ่งที่ถือว่าเป็นความดีงาม (التحسينيات) หรือความสมบูรณ์ (الكمليات)

เป้าหมายของทุกม บทบัญญัติคือ การให้ได้มาซึ่งหนึ่งในสามเป้าหมายที่กล่าวมา ทั้งนี้ จะต้องคำนึง ถึงการจัดลำดับอย่างเคร่งครัดด้วย กล่าวคือ การคำนึงถึงสิ่งที่มีความสมบูรณ์นั้นจะต้องมีผลกระทบต่อสิ่งที่ถือว่าเป็นความต้องการและการคำนึงถึงสิ่งที่มีความต้องการนั้นจะต้องไม่มีผลกระทบต่อสิ่งที่ถือว่าเป็นความจำเป็น

กฎเกณฑ์ข้อนี้ สามารถสร้างความเข้าใจอย่างกระจ่างชัดต่อเป้าหมายทั่วไปของกฎหมายอิสลาม ทั้งที่เป็นทุกมดักลียะห์และที่เป็นทุกมวฎอียะห์ พร้อมทั้งจัดลำดับความสำคัญของแต่ละประเภทด้วย ดังนั้น การเข้าใจเป้าหมายทั่วไปของกฎหมายอิสลามนั้น จะเป็นเครื่องช่วยให้สามารถตีความตัวบทของกฎหมายอิสลามได้อย่างถูกต้อง นอกเหนือจากสามารถกำหนดทุกมของปัญหาที่ไม่มีตัวบทได้อย่างถูกต้องอีกด้วย

นอกจากนั้น บางตัวบทอาจตีความหมายได้หลายนัย ทั้งอาจเป็นที่เข้าใจว่า ระหว่างบางตัวบท นั้นมีความขัดแย้งกัน หรือปัญหาบางอย่างนั้นไม่อาจหาตัวบทที่เกี่ยวข้องโดยตรงได้ ปัญหาต่างๆ เหล่า นี้สามารถหาคำตอบได้ด้วยการเข้าใจเจตนารมณ์ทั่วไปของกฎหมายอิสลามเท่านั้น

ความหมายของหลักการที่เป็นเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม

เจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม คือ การรักษาผลประโยชน์ของมวลมนุษย์ ผลประโยชน์ ดังกล่าวประกอบด้วย²

ก. สิ่งที่เกี่ยวข้องกับความจำเป็น (الضروریات) คือ หลักการทั้งหลายที่จำเป็นในการดำรงชีวิตของ มนุษย์ หากขาดไปแล้วจะทำให้เกิดความบกพร่อง ความปั่นป่วนและความเสียหายในการดำรงชีวิตของมนุษย์

สิ่งที่กฎหมายถือว่าเป็นความจำเป็นนั้นมี 5 ประการ คือ ศาสนา ชีวิต สติปัญญา สายตระกูล และทรัพย์สิน ความจำเป็น 5 ประการที่กล่าวมานี้ ในคำสั่งสอนของศาสนาต่างๆ ตลอดจนข้อบัญญัติ ของกฎหมายทุกสกุลต่างก็เห็นพ้องต้องกันว่า เป็นสิ่งที่จะต้องเคารพนับถือและจะต้องได้รับการปกป้อง

การรักษาสิ่งที่เป็นความจำเป็นเหล่านี้จะกระทำในสองลักษณะคือ การดำเนินการให้เกิดขึ้นและ การดำเนินการรักษาให้คงอยู่ เพื่อให้ได้มาซึ่งศาสนา ก็ได้มีการบัญญัติให้ปฏิบัติตามหลักการของอิสลาม และเพื่อรักษาให้คงอยู่ ก็มีการบัญญัติ ญิฮาด และกำหนดบทลงโทษบุคคลที่ทำลายล้างศาสนา

เพื่อให้ได้มาซึ่งชีวิต ก็ได้มีการบัญญัติการสมรส ที่จะนำไปสู่การสืบตระกูลและรักษาเผ่าพันธุ์ของ มนุษย์ และเพื่อที่จะรักษาไว้ซึ่งชีวิตของมนุษย์ ก็ได้มีกำหนดให้รับประทานอาหารที่จำเป็นและสวมใส่ เสื้อผ้าเพื่อปกป้องร่างกาย ตลอดจนการกำหนดบทลงโทษสำหรับผู้ที่ทำร้ายต่อชีวิตของมนุษย์ เป็นต้น

สำหรับสติปัญญานั้น ถือว่าเป็นสิ่งที่มีค่ามหาศาลที่อัลลอฮทรงประทานแก่มนุษย์ พระองค์ทรง อนุมัติการกระทำทุกอย่างที่ไม่มีผลกระทบต่อสติปัญญา ทรงส่งเสริมให้ศึกษาหาความรู้ ทรงห้ามกระทำ ทุกอย่างที่ทำให้เกิดความเสียหาย หรือทำให้สติปัญญาอ่อนแอลง เช่น การเสพของมึนเมาและสิ่งเสพติด ทั้งหมด โดยกำหนดบทลงโทษสำหรับผู้ละเมิดด้วย

เพื่อรักษาสายตระกูล ซึ่งมีส่วนสำคัญในการปฏิบัติตามบทบัญญัติของอิสลามหลายประการ จึง ได้บัญญัติให้มีการสมรสเพื่อรักษาสายตระกูลของมนุษย์ไว้ และได้ปกป้องไว้ด้วยการห้ามการผิดประเวณี ทั้งได้กำหนดบทลงโทษไว้อย่างรุนแรงอีกด้วย

เพื่อให้ได้มาซึ่งทรัพย์สิน ก็ได้มีการบัญญัติให้ประกอบอาชีพ อนุมัติให้มีการแลกเปลี่ยนและ ทำการค้าขาย เพื่อรักษาและปกป้องทรัพย์สิน ก็ได้มีการบัญญัติห้ามลักทรัพย์ พร้อมทั้งกำหนดบทลงโทษ สำหรับผู้ลักทรัพย์ ห้ามฉ้อฉลหลอกลวง และการได้ทรัพย์สินมาโดยวิธีไม่ชอบ เป็นต้น

เพื่อยืนยันถึงความสำคัญของหลักการที่มีความจำเป็น 5 ประการดังกล่าว อิสลามได้อนุมัติสิ่งต้องห้าม ในบางกรณีเพื่อรักษาสิ่งเหล่านี้

² ทัศนะฟิกฮ. 1 . 32

ข. สิ่งที่ดีถือว่าเป็นความต้องการ (الحاجات) คือ การกระทำที่ไม่ใช่การรักษาความจำเป็น 5 ประการ แต่เป็นความต้องการของมวลมนุษย์เพื่อขจัดความยุ่งยากและเพื่อให้การดำเนินชีวิตเป็นไปด้วยความสะดวก เช่น การบัญญัติอนุมัติในการทำสัญญาประเภทต่างๆ เช่น การเช่า การจ้าง ซึ่งสามารถหลีกเลี่ยงได้ แต่หากไม่อนุมัติแล้ว จะทำให้เกิดความยากลำบากมากพอสมควรในการดำรงชีวิตของมนุษย์

จะเห็นได้ว่า การอนุญาตให้มีการเช่าได้นั้น สามารถสนองความต้องการของมนุษย์เป็นอย่างมาก เพราะทำให้ทุกคนมีโอกาสใช้ของผู้อื่นได้ โดยเสียค่าเช่าเพียงเล็กน้อย แม้ว่า ของที่เช่านั้นจะมีราคาสูงก็ตาม อย่างไรก็ตาม หากกฎหมายไม่เปิดโอกาสให้เช่า ก็ไม่ได้ทำให้ชีวิตมนุษย์ต้องหยุดชะงักไป แต่ก็ทำให้เกิดความยากลำบากมาก เพราะทุกคนจะต้องเป็นเจ้าของทุกสิ่งของตัวเองต้องใช้ แม้เพียงระยะเวลาสั้นๆ ก็ตาม

ค. สิ่งที่ดีเป็นความดีงาม (الحسينات) หรือความสมบูรณ์ (الكميلات) คือ การกระทำต่างๆ หากขาด ไปก็จะไม่สร้างความยุ่งยากแต่อย่างใด แต่เป็นการกระทำที่ดีถือว่าเป็นความดีงามและความสมบูรณ์ตามจริยธรรมและประเพณีอันดีงาม เช่น การรักษา มารยาทในการพูดจา มารยาทในการรับประทานอาหาร การรักษาความเหมาะสมในด้านต่างๆ เป็นต้น

5.2 กฎเกณฑ์ที่สอง สิทธิของอัลลอฮ์ และสิทธิของมนุษย์ (حق الله وحق العبد)

บรรดาการกระทำของมุกลัฟที่มีบทบัญญัติมาเกี่ยวข้องนั้น-หากมีวัตถุประสงค์เพื่อประโยชน์ของสังคมโดยรวม การกระทำที่มีลักษณะดังกล่าว ถือว่าเป็นสิทธิของอัลลอฮ์ (حق الله) การปฏิบัติความวัตถุประสงค์ดังกล่าว ถือว่าเป็นอำนาจหน้าที่ของรัฐ โดยที่มนุษย์ในฐานะเป็นมุกลัฟนั้นไม่มีทางเลือกแต่อย่างใด แต่ถ้าหากการกระทำนั้นมีวัตถุประสงค์เพื่อประโยชน์ของมุกลัฟด้วยกันเองโดยเฉพาะ การกระทำดังกล่าวถือว่าเป็นสิทธิของมนุษย์ (حق العبد) ที่เขามีสิทธิที่จะเลือกกระทำก็ได้หรือไม่กระทำก็ได้ อย่างไรก็ตาม หากเป็นการกระทำเพื่อประโยชน์ของสังคมและเพื่อประโยชน์ของมุกลัฟเองในเวลาเดียวกัน แต่ประโยชน์ของสังคมนั้นเด่นชัดกว่า ก็ให้ถือว่าเป็นสิทธิของอัลลอฮ์ ในทางตรงกันข้ามหากประโยชน์ของมุกลัฟนั้นเด่นชัดกว่า ก็ให้ถือว่าเป็นสิทธิของมนุษย์

ตามที่ทราบมาจากกฎเกณฑ์ที่ 1 แล้วว่า ทุกบทบัญญัติในกฎหมายอิสลามนั้นล้วนเพื่อประโยชน์ของมวลมนุษย์ทั้งสิ้น ซึ่งประโยชน์ที่ว่านั้นอาจเป็นประโยชน์ของมุกลัฟในฐานะปัจเจกบุคคลและประโยชน์ของมุกลัฟในฐานะที่เป็นส่วนหนึ่งของสังคม บทบัญญัติประเภทหลังนี้ถือว่าเป็นสิทธิของอัลลอฮ์ คล้ายกับที่เรียกตามกฎหมายทั่วไปว่าเป็นสิทธิของแผ่นดิน³

³ คือคณา A, หน้า 210 - 211

ก. การกระทำที่เป็นสิทธิของอัลลอฮ์

การกระทำที่ถือว่าเป็นสิทธิของอัลลอฮ์นั้นมี 7 ประการ ดังต่อไปนี้⁴

ก. การกระทำที่เป็นอิมานะฮ์ล้วนๆ เช่น การละหมาด การถือศีลอด การประกอบพิธีฮัจญ์และการญิฮาด เป็นต้น

ข. การกระทำที่เป็นอิมานะฮ์ที่มีลักษณะเป็นการเกื้อกูล เช่น การจ่ายชะกาฮ์ทรัพย์สิน และ ชะกาฮ์ฟิตเราะฮ์ เป็นต้น

ค. การกระทำที่เป็นอิมานะฮ์ที่มีลักษณะเป็นภานี เช่น การจ่ายชะกาฮ์ผลผลิตจากกิจกรรมที่ถือว่าเป็นภานี เพราะมันมีลักษณะเหมือนกับภานีที่ดิน เพื่อนำไปใช้ประโยชน์ของสังคมโดยรวม และที่ถือว่าเป็นอิมานะฮ์ก็เพราะไม่อาจที่จะเรียกเก็บจากประชากรที่มีได้เป็นมุสลิมได้

ง. การกระทำที่เป็นการลงโทษอย่างสมบูรณ์ เช่น การลงโทษฐานผิดประเวณี การลงโทษฐานลักทรัพย์ และการลงโทษฐานเสพยาของมีนเมา เป็นต้น

จ. การกระทำที่เป็นทั้งการลงโทษ เช่น การตัดสิทธิผู้ฆ่าเจ้ามรดกจากกองมรดก การถือว่าเป็นการลงโทษที่ไม่สมบูรณ์นั้น ก็เพราะไม่มีการทำโทษร่างกายผู้ฆ่าหรือเรียกค่าปรับ เพียงแต่เป็นการตัดสิทธิเท่านั้น

ฉ. การกระทำที่มีลักษณะเป็นอิมานะฮ์และการลงโทษ เช่น การจ่ายกัฟฟาเราะฮ์เพื่อปกปิดความผิดที่เกิดจากการผิดคำสาบาน หรือเพราะมีเพศสัมพันธ์กับคู่สมรสในเดือนเราะมะฎอนช่วงเวลากลางวัน ที่ถือว่าเป็นอิมานะฮ์ก็เพราะกัฟฟาเราะฮ์นั้นประกอบด้วย การถือศีลอดสองเดือนต่อกัน การปล่อยทาส และให้อาหารแก่คนจนหกสิบคน ตามลำดับความสามารถ และที่ถือว่าเป็นอิมานะฮ์ก็เพราะกัฟฟาเราะฮ์นั้นเป็นผลของการกระทำความผิด

ช. การกระทำซึ่งเป็นภาระหน้าที่โดยทั่วๆ ไป เช่น การจ่าย 1/5 (หนึ่งส่วนห้า) ของทรัพย์สินที่ยึดได้จากข้าศึก และ 1/5 (หนึ่งส่วนห้า) ของทรัพย์สินที่ได้มาจากใต้ดิน ซึ่ง 1/5 (หนึ่งส่วนห้า) ของทั้งหมดถือว่าเป็นสิทธิของอัลลอฮ์ที่จะต้องแจกจ่ายแก่ผู้มีสิทธิได้รับ

ทั้งหมดที่กล่าวมานี้ เป็นสิทธิของอัลลอฮ์ (ซุบฮานะฮ์วะตะอาลา) ที่พระองค์ทรงบัญญัติมาเพื่อประโยชน์ของมวลมนุษย ซึ่งมุกลัฟทุกคนต้องปฏิบัติตามโดยไม่มีทางเลือก ไม่มีสิทธิผ่อนปรน และไม่มีสิทธิให้อภัยแก่ผู้ละเมิดหรือไม่ปฏิบัติ ทั้งนี้ เพราะเป็นสิทธิของอัลลอฮ์ ไม่ใช่สิทธิของมุกลัฟที่จะยินยอมหรือประนีประนอมกันได้ลงโทษที่ไม่ถือว่าเป็นประเวร

อย่างไรก็ตาม ตามสิทธิที่กล่าวมานี้ อาจมีลักษณะเป็นสิทธิร่วม (حق مشترك) คือร่วมระหว่างสิทธิของ อัลลอฮ์และสิทธิของมุกลัฟแต่สิทธิของ อัลลอฮ์นั้นเด่นชัดกว่า สิทธิที่มีลักษณะเช่นนี้ให้ถือว่าเป็นสิทธิของ อัลลอฮ์ เช่น การลงโทษผู้ลักทรัพย์ แม้สิทธิของเจ้าของทรัพย์สินนั้นชัดเจนมากก็ตาม แต่นักกฎหมายอิสลามถือเป็นสิทธิของอัลลอฮ์อันเกี่ยวกับการรักษาความสงบเรียบร้อยของสังคม ทั้งนี้

⁴ อัลคุฎาบี, หน้า 30

เพื่อรักษาความปลอดภัยทางด้านทรัพย์สินของสังคม/ดังนั้น เจ้าของทรัพย์สินที่ถูกลักขโมยจึงไม่มีสิทธิที่จะ
ประณามประณอมเพื่อผ่อนปรนหรือยกโทษให้แก่ผู้ขโมยได้เมื่อคดีไปถึงผู้มีอำนาจของรัฐแล้ว

ข. การกระทำที่เป็นสิทธิของมนุษย์

สำหรับสิ่งที่เป็สิทธิของมุกลัฟลัฟนั้นคือ สิ่งที่ถูกบัญญัติเพื่อประโยชน์ของมุกลัฟในฐานะที่
เป็นปัจเจกบุคคล ดังนั้น ผู้มีสิทธิจึงสามารถละสิทธิ ประณามประณอม หรือเรียกค่าชดเชยได้ เช่น สิทธิที่
จะได้รับการชดใช้ทรัพย์สินของตนที่ถูกผู้อื่นทำเสียหาย สิทธิที่จะยึดหน่วงทรัพย์สินจำนำจำนอง เป็นต้น⁵

ประเภทสุดท้ายคือ สิทธิรวมที่มีความเด่นชัดในทางสิทธิของมนุษย์ ก็ให้ถือว่าเป็นสิทธิของมนุษย์
ดังนั้น มุกลัฟจึงสามารถใช้สิทธิหรือละสิทธิได้ เช่น สิทธิของทายาทของบุคคลที่ถูกฆ่า โดยทายาท
สามารถใช้สิทธิในการลงโทษโดยการประหารชีวิตบุคคลที่ฆ่าเจ้ามรดกของตนหรือให้อภัยก็ได้ กฎหมาย
อิสลามถือว่าเป็นสิทธิของมนุษย์แม้จะมีความเป็นสิทธิของอัลลอฮ์รวมอยู่ด้วยก็ตาม แต่สิทธิของมนุษย์
นั้นเด่นชัดกว่า ผู้ทรงสิทธิจึงสามารถใช้สิทธิก็ได้หรือจะละสิทธิก็ได้⁶

5.3 กฎเกณฑ์ที่สาม สิ่งที่สนับสนุนหลักฐานที่ขัดแย้งกัน (التعارض والتراجيح)

ความขัดแย้งกันระหว่างสองหลักฐานนั้นอาจเกิดได้เฉพาะสองหลักฐานที่ไม่มีความเด็ดขาดใน
ความถูกต้อง (ظنية الثبوت) เท่านั้น เพราะหลักฐานที่มีลักษณะเช่นนี้จะมีระดับความเข้มแข็งที่ต่างกัน
สำหรับหลักฐานที่มีความเด็ดขาดในความถูกต้อง (قطعية الثبوت) นั้นไม่อาจจะมีความขัดแย้งได้ ดังนั้น
เมื่อใดก็ตามที่เราพบว่า มีสองหลักฐานที่มีความเด็ดขาดในความถูกต้อง เราสามารถสรุปได้ทันทีว่าอันใด
อันหนึ่งนั้นเป็นหลักฐานที่ถูกยกเลิกไปแล้ว⁷

ดังนั้น กล่าวได้ว่า ความขัดแย้งกันระหว่างหลักฐานนั้นจะเกิดขึ้นได้เฉพาะระหว่างหะดีษอาฮาด
เท่านั้น ทั้งนี้ การให้น้ำหนักนั้นสามารถพิจารณาจากประเด็นดังต่อไปนี้

ก. ประเด็นสายรายงาน

การให้น้ำหนักแก่หะดีษโดยใช้ประเด็นของสายรายงาน (السند) ด้วยพิจารณาสิ่งต่อไปนี้

1. หะดีษที่มีผู้รายงานมากกว่า เพราะการมีผู้รายงานมากกว่านั้นทำให้เกิดความสบายใจและ
มั่นใจในความถูกต้องยิ่งกว่าหะดีษที่มีผู้รายงานน้อยกว่า
2. หะดีษที่รายงานโดยผู้รายงานที่น่าเชื่อถือมากกว่า ทั้งมีความระมัดระวังและเคร่งครัดในการ
รายงานหะดีษยิ่งกว่า เพราะผู้รายงานที่มีคุณสมบัติเช่นนี้อาจจะเกิดความผิดพลาดก็มีน้อยกว่า

⁵ อิบน์ญะอียิม, 1 : 108

⁶ อัลคุฎาะรีย, หน้า 33 - 34

⁷ อัลเคาะซาอีย, 2 : 393

3 หะดีษที่รายงานโดยผู้เกี่ยวข้องกับปัญหาโดยตรง เช่น หะดีษที่รายงานโดยมัฆญะฮฺ (เราะฎีลลอฮฺอันฮา) ว่า

تزوجني النبي صلى الله عليه وسلم ونحن حلال - رواه مسلم

ความว่า "ท่านนบี (ศ็อลฯ) ได้สมรสกับดิฉันในขณะที่เราอยู่ในสภาพที่
หะลาล"^๑

รายงานโดย มุสลิม

กับอีกหะดีษหนึ่งซึ่งมีการรายงานว่า

ان النبي صلى الله عليه وسلم تزوج ميمونة وهو محرم - متفق عليه

متفق عليه

ความว่า "ท่านนบีได้สมรสกับท่านหญิงมัฆญะฮฺในขณะที่ท่านอยู่ในสภาพ
ครองอิหม่าม"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

หะดีษที่รายงานโดยมัฆญะฮฺมีน้ำหนักมากกว่า เพราะเป็นเจ้าของเรื่องโดยตรง จึงรู้รายละเอียด
เกี่ยวกับเรื่องที่เกิดขึ้นดีกว่าผู้อื่น

4. หะดีษที่มีสายรายงานที่สั้นกว่า ทั้งนี้ เพราะสายรายงานที่สั้นกว่าซึ่งมีช่วงของผู้รายงานน้อยกว่า
มีโอกาสนี้จะเกิดความผิดพลาดน้อยกว่าหะดีษที่มีสายรายงานที่ยาวกว่า ซึ่งมีช่วงของผู้รายงานมากกว่า

5. ผู้รายงานมีความชำนาญเกี่ยวกับเนื้อหาของหะดีษ หะดีษที่เกี่ยวกับฟิกฮการซื้อขายที่รายงาน
โดยผู้ชำนาญเฉพาะด้าน ย่อมมีน้ำหนักยิ่งกว่าที่รายงานโดยผู้ที่ไม่มีความชำนาญเกี่ยวกับเนื้อหาที่รายงาน

6. หะดีษที่รายงานโดยผู้รายงานที่มีความชำนาญทางด้านภาษาอาหรับและหลักภาษาอาหรับ
ย่อมมีน้ำหนักยิ่งกว่า เพราะมีความสามารถในการเข้าใจความหมายของหะดีษที่รายงานได้ดีกว่า^๒

ข. ประเด็นเนื้อหา

การให้น้ำหนักแก่หะดีษโดยใช้ประเด็นเนื้อหา (ماتن) ของหะดีษเองด้วยการพิจารณาสืบต่อไปนี้

1. ข้อความ หรือเนื้อหาของหะดีษที่ได้รับการสนับสนุนโดยอัลกุรอาน อิจญ์มาอฺ หรือหะดีษมุตะ
วาติรย่อมมีน้ำหนักยิ่งกว่า เช่น หะดีษญาบิรที่รายงานเกี่ยวกับเวลาการละหมาดศุบฮิของท่านนบี
(ศ็อลฯ) ว่า

والصبح كانوا - أو قال - كان يصلونها بغلس

رواه البخاري ومسلم

^๑ หะลาล ในที่นี้หมายถึง การอยู่ในสภาพปกติ มิได้อยู่ในสภาพครองอิหม่าม อันเนื่องจากการประกอบพิธีฮัจญ์ หรืออุมเราะฮ์

^๒ ดู อัซซันกีฎี, หน้า 317 - 319 และอัลอะชะฮาดี, 2 : 395 - 397

ความว่า "และการละหมาดศุบฮันนั้น พวกเขา (หรือผู้รายงานกล่าวว่าท่าน
นบี) นั้น ละหมาดตอนเช้ามีดเสมอ"

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

หะดีษนี้มีน้ำหนักมากกว่าหะดีษที่รายงานโดยรอฟิอ์อับดุลเคาะดิดญ์ (เราะฎียัลลอฮุอันฮุม) ท่าน
นบี (ﷺ) กล่าวว่า

اسفروا بالفجر فانه أعظم للاجر

رواه احمد

ความว่า "พวกเจ้าจงละหมาดฟัจญ์ (ศุบฮ) ตอนรุ่งเช้า เพราะจะได้ผลบุญ
ที่มากกว่า"

รายงานโดย อะหมัด¹⁰

ทั้งนี้ เพราะหะดีษแรกมีความหมายสอดคล้องกับอายะฮ์ที่ว่า

ومارعوا إلى مغفرة من ربكم

آل عمران (من آية) : 122

ความว่า "และพวกเจ้าจงเร่งรีบไปสู่การอภัยโทษของพระผู้อภิบาลของ
พวกเจ้า"

อาลิอิมรอน ส่วนหนึ่งของ : 133

อายะฮ์นี้มีความหมายให้รีบกระทำความดีทั้งหลาย ดังนั้น การละหมาดตั้งแต่ตอนเช้ามีดใน
ช่วงต้นๆ ของเวลา จึงสอดคล้องกับเนื้อหาของอายะฮ์นี้

2. หะดีษที่เป็นคำพูด มีน้ำหนักมากกว่าหะดีษที่เป็นการกระทำ ทั้งนี้เพราะการกระทำนั้นอาจ
เป็นการบัญญัติเฉพาะท่านนบี (ﷺ) หรือเป็นการกระทำที่เป็นความสมบูรณ์โดยมิได้เป็นสิ่งวาญิบ

3. หะดีษที่มีสำนวนดี มีน้ำหนักมากกว่าหะดีษที่มีสำนวนไม่ดี เพราะหะดีษที่มีสำนวนที่ดีนั้น
มั่นใจได้ว่าผู้รายงานใช้สำนวนเดียวกันกับที่ได้ยินจากท่านนบี (ﷺ) คือเล่า ทั้งนี้ เป็นที่ทราบกันดีว่า ท่าน
นบี(ﷺ)มีความสามารถใช้ภาษาอาหรับได้อย่างดีเลิศ

4. หะดีษที่มีเนื้อหาที่สอดคล้องกับการปฏิบัติของชาวมะดีนะฮ์ ย่อมมีน้ำหนักมากกว่า เพราะ
มะดีนะฮ์เป็นที่พำนักของท่านนบี (ﷺ) คือเล่า หลังฮิจเราะฮ์ ดังนั้น โอกาสที่ชาวมะดีนะฮ์จะไม่รู้หะดีษนั้น มี

¹⁰ เป็นหะดีษ เศาะฮีห ดู อัลอิลลามีย์, 1 : 281

น้อยมาก การปฏิบัติของชาวมะดีนะฮ์จึงถือได้ว่า เป็นการปฏิบัติที่ได้รับการสืบทอดมาตั้งแต่สมัยของท่าน นบี (คือลา)

5. หะดีษที่มีเนื้อหาประกอบด้วยเหตุการณ์ใดสิ่งหนึ่ง มีน้ำหนักมากกว่าหะดีษที่มีเนื้อหาประกอบด้วยเหตุการณ์ที่ไม่ใดสิ่งหนึ่ง เพราะเหตุการณ์ที่ใดสิ่งหนึ่งนั้นมีผู้รู้รวมกัน โอกาสที่จะได้รับการรายงานอย่างผิดพลาดเกือบไม่มี เพราะจะถูกเปิดโปงทันที

6. หะดีษที่กล่าวถึงสาเหตุความเป็นมาของหะดีษ มีน้ำหนักมากกว่าหะดีษไม่ได้พูดถึงสิ่งดังกล่าว เพราะการกล่าวถึงสาเหตุความเป็นมาของหะดีษนั้น แสดงถึงความสนใจและความแม่นยำในการ รายงาน เป็นต้น"

การให้น้ำหนักแก่หะดีษโดยใช้ประเด็นนอกเหนือจากประเด็นสายรายงานและประเด็นข้อความ ตามที่ได้กล่าวมาแล้วอาจให้น้ำหนักโดยการพิจารณาสิ่งต่อไปนี้

1. วิธีการใช้หะดีษในประเด็นที่เกี่ยวข้องกับปัญหาโดยตรง เช่น ท่านนบี (คือลา) กล่าวว่า

لا نكاح إلا بولي

رواه الخمسة إلا النسائي وصححه أحمد

ความว่า "ไม่มีการสมรสที่ถูกต้องเว้นแต่ที่กระทำโดยวะลีย์"

รายงานโดย ผู้รายงานทั้งห้าและอะหมัดถือว่าเศาะฮิฮ¹²

กับหะดีษที่ท่านนบีกล่าวว่า

الأم أحق بنفسها من وليها

رواه ابو داود

ความว่า "หญิงฝ่ายมีสิทธิในตัวของนางเองยิ่งกว่าวะลีย์ของนาง"

รายงานโดย อับูดาวูด¹³

หะดีษแรกที่มีเนื้อหาว่า การสมรสนั้นจะไม่มีผลใดๆ เว้นแต่ที่ดำเนินโดยวะลีย์ มีน้ำหนักมากกว่า หะดีษที่สองมีเนื้อหาว่า หญิงฝ่ายนั้นมิสิทธิในตัวของนางยิ่งกว่าวะลีย์ของนาง เพราะหะดีษที่สองอาจตีความว่าสิทธิในการเลือกคู่สมรส หรือมิสิทธิในการอนุญาตให้จัดการสมรส

2. หะดีษที่มีเนื้อหาระบุถึงประเด็นที่มีความขัดแย้งกัน มีน้ำหนักยิ่งกว่าหะดีษที่ไม่มีลักษณะเช่นนี้

¹¹ อรรถาภิธาน, หน้า 320 - 322 และอัลอะซะฮียะฮ์, 2 : 396

¹² เป็นหะดีษเศาะฮิฮ์ คูญลุลอานานียะฮ์, 6 : 231

¹³ เป็นหะดีษเศาะฮิฮ์ คูญลุลอานานียะฮ์, 6 : 231

เช่น ท่านนบี คือละ กล่าวว่

إما إهاب دبغ فقد طهر

رواه مسلم

ความว่า "หนังสัตว์ใดที่ได้รับการฟอก แน่นอนมันก็สะอาด"

รายงานโดย มุสลิม

กับหะดีษที่รายงานโดยอบุลมะลิก (ابو المليك) ว่า

أن رسول الله صلى الله عليه وسلم نهي عن جلود السباع أن يفتش

رواه الترمذي

ความว่า "ท่านนบี คือละ ได้ห้ามปูพื้นด้วยหนังสัตว์ร้าย"

รายงานโดย อัลترمซีย¹⁴

ระหว่างสองหะดีษที่กล่าวมานั้น หะดีษแรกแสดงว่าหนังสัตว์ที่ฟอกแล้วนั้นสะอาด มีน้ำหนักยิ่งกว่า เพราะหะดีษแรกกล่าวถึงประเด็นของปัญหาโดยตรง คือความสะอาดของหนังสัตว์ด้วยการฟอก ในขณะที่หะดีษที่สองไม่ได้พูดถึงประเด็นของปัญหาแต่อย่างใด การห้ามปูพื้นด้วยหนังสัตว์ร้ายอาจไม่ใช่เพราะไม่สะอาด แต่อาจด้วยเหตุผลอื่นก็ได้ เช่น อาจทำให้เกิดความรู้สึกหมองในตัว เป็นต้น หะดีษที่ระบุอิละละฮ์ซึ่งมีผลต่อทุกม มีน้ำหนักยิ่งกว่าหะดีษที่ไม่ได้ระบุอิละละฮ์ เช่นหะดีษ

أن رسول الله صلى الله عليه وسلم نهي عن جلود السباع أن يفتش

رواه الترمذي

ความว่า "ท่านรสุล คือละ ได้ให้นางบะรีเราะฮ์ เลือก (ระหว่างอยู่หรือเลิกกับสามี) ในเมื่อนางถูกปล่อยเป็นไทขณะที่กำลังเป็นภรรยาของสามีที่เป็นทาส"

รายงานโดย มุสลิมและอบูดาวูด

และหะดีษที่ว่า

ان الرسول صلى الله عليه وسلم خير بريرة حين عتقت تحت العبد

رواه مسلم وأبو داود

¹⁴ เป็นหะดีษ มุร้อล

ความว่า "สามีของบะรีเราะฮ์นั้นเป็นไท ขณะที่นางถูกปล่อยให้เป็นอิสระ และนางถูกให้เลือก (ระหว่างอยู่กับสามีหรือเลิกกัน)"

รายงานโดย บุคอรีและอบูดาวูด

หะดีษแรกมีน้ำหนักมากกว่า เพราะระบุถึงผลต่อทุกม นั่นคือ การที่สามีเป็นทาส ซึ่งทำให้ภรรยาต้องได้รับความเสียหาย ซึ่งความเสียหายถึงขั้นมีสิทธิเลือกที่จะแยกทางกันนั้น จะไม่เกิดขึ้นในกรณีที่สามีเป็นไท¹⁵

อย่างไรก็ตาม การให้น้ำหนักแก่หลักฐานที่ขัดแย้งกันนั้น อาจเกิดความผิดพลาดได้ ทั้งนี้ หากใช้วิธีให้น้ำหนักที่ไม่ถูกต้อง ดังตัวอย่างต่อไปนี้

1. ผู้รายงานหะดีษคนหนึ่งได้ปฏิบัติตามเนื้อหาของหะดีษที่ตนรายงาน และอีกหะดีษหนึ่งผู้รายงานไม่ได้ปฏิบัติตามเนื้อหาของหะดีษที่ตนรายงาน

2. หะดีษที่มีเนื้อหาที่แปลกไม่สอดคล้องกับหลักการ กับหะดีษที่สอดคล้องกับหลักการ

3. หะดีษที่ให้การลงโทษ กับหะดีษที่ให้ดำเนินการลงโทษ

4. หากมีสองหะดีษที่เกี่ยวกับการกระทำของท่านบี หะดีษหนึ่งบอกว่าท่านบีได้กระทำ และอีกหะดีษหนึ่งได้ปฏิเสธการกระทำ

5. หะดีษที่ห้ามมิให้กระทำ กับหะดีษที่อนุมัติให้กระทำ มิได้มีน้ำหนักมากกว่ากัน¹⁶

การให้น้ำหนักแก่หลักฐานโดยใช้ประเด็นต่างๆ ตามที่ได้กล่าวมา ตลอดจนความผิดพลาดที่อาจเกิดขึ้นในการให้น้ำหนักแก่หะดีษนั้น ที่ยกมานั้นเพียงเป็นตัวอย่างเท่านั้น จึงขอแนะนำให้ผู้สนใจรายละเอียดศึกษาเพิ่มเติมจากตำราที่เป็นภาษาอาหรับโดยตรงต่อไป¹⁷

¹⁵ อัลเมวะซาลี, 2 : 397 - 398

¹⁶ ฮ้างแฉว, 2 : 398

¹⁷ ดู รายละเอียดเพิ่มเติมใน ฮัรฎุฮ์ดี, 2 : 1185-1207

บทที่ 6

อิญติฮาด ตักลีด และฟัตวา (الاجتهاد التقليد والفتوى)

6.1 อิญติฮาด (الاجتهاد)

ก. ความหมาย

“อิญติฮาด” (اجتهاد) เป็นคำภาษาอาหรับ มาจากรากศัพท์ “ญะฮะดะ” (جهد) มีการกล่าว
ว่า جهدا في الامر ซึ่งหมายความว่า “เขาได้ใช้ความพยายามจนถึงที่สุดเพื่อบรรลุวัตถุประสงค์ใน
กิจการที่ได้กระทำไว้”

ดังนั้น ความหมาย “อิญติฮาด” ในทางภาษา คือ

بذل وسعه وطاقته في الطلب ليلغ بمجهوده ويصل الى غايته

หมายความว่า “การใช้ความพยายามและความสามารถ เพื่อให้ประสบผลสำเร็จและบรรลุถึง
จุดหมายปลายทาง”

คำ “อิญติฮาด” จะใช้ได้เฉพาะในกรณีที่เป็นกรณีกะทำที่ต้องใช้ความพยายามอย่างสุดความ
สามารถเท่านั้น ไม่ว่าจะเป็นความพยายามทางด้านร่างกาย หรือความพยายามทางด้านความคิด¹

สำหรับความหมายทางวิชาการของ “อิญติฮาด” คือ

بذل الفقيه وسعه في استنباط الأحكام العملية من أدلتها التفصيلية

หมายความว่า “การที่นักกฎหมายอิสลามใช้ความพยายาม ในการวิเคราะห์และวินิจฉัยหลักฐาน
ต่างๆ ของ hukum fiqh ที่ถูกกำหนดมาอย่างละเอียด เพื่อให้ได้มาซึ่งบทบัญญัติของปัญหาต่างๆ”

การกำหนดบทบัญญัติของกฎหมายอิสลามนั้น จะกระทำโดยลำพังความคิดเห็นของมนุษย์อย่าง
เดียวไม่ได้ แต่จะต้องกระทำด้วยการวิเคราะห์และวินิจฉัยจากหลักฐานต่างๆ ของ hukum ที่ดำเนินการโดยผู้รู้
ในสังคมมุสลิมทุกยุคทุกสมัยและทุกหนแห่งจะขาดผู้ที่เป็นมุญญะฮิดมิได้ ทั้งนี้เพราะ การขาดมุญญะ
ฮิดนั้นหมายถึง การขาดความรู้เกี่ยวกับ hukum ของอัลลอฮ์ที่จะนำมาปฏิบัติ โดยเฉพาะปัญหาที่เกิดขึ้นใหม่ๆ

1 อัลฮัฎวะนีย์, ตอฮา ญาบิร 1979 الاجتهاد والتقليد ไคโร ดารุลอันศอร หน้า 12

ที่ยังไม่มีมุญตะฮิดคนใดเคยวิเคราะห์วินิจฉัยมาก่อน

ข. ศัพท์ที่มีความเกี่ยวข้องกับ "อัจญ์ดิยาต"

มีศัพท์สองคำ ที่มีความเกี่ยวข้องกับอัจญ์ดิยาต คือ ความคิดเห็น (الرأي) และการเทียบเคียง (القياس)

เนื่องจากการเทียบเคียงหรือกียาสนั้น ได้ศึกษามากพอสมควรแล้ว จึงจะทำการศึกษาเฉพาะความเห็น (الرأي) เท่านั้น

ความเห็น (الرأي) ในทางภาษา อาจหมายถึง การเห็นด้วยสายตา หรือความนึกคิดตามมโนภาพ หรือความเห็นที่เป็นความคิด²

ปราชญ์กฎหมายอิสลามสายนิยมหะดีษ (اهل الحديث) มักเรียกฝ่ายตรงข้ามว่า "กลุ่มผู้นิยมความเห็น" (اهل الرأي) ซึ่งหมายถึง ผู้นิยมกำหนดทุกมโดยใช้หลักการกียาส³ เป็นการเรียกที่มีลักษณะเป็นการประณามหรือเชิงลบ

อย่างไรก็ตาม มีการใช้คำ "ความเห็น" ทั้งในอัลกุรอาน สุนนะฮ์คำพูดของเศาะฮาบะฮ์ และคำพูดของปราชญ์รุ่นดาบิอันตลอดจนปราชญ์รุ่นหลัง

1. อัลลอฮ์ ตรัสในอัลกุรอานว่า

وما نراك اتبعك إلا الذين هم أراذلنا بادي الرأي

هود (من آية) : 27

ความว่า "และเราไม่เห็นผู้ปฏิบัติตามเจ้าเลย นอกจากบรรดาผู้ต่ำช้าในหมู่พวกเรายังมีความคิดเห็นๆ อีกด้วย"

จุด ส่วนหนึ่งของ : 27

2. ในสุนนะฮ์ มีการใช้คำว่า "ความเห็น" ทั้งในความหมายที่ดี และความหมายที่ไม่ดี สำหรับการใช้คำ "ความเห็น" ในทางที่ดี เช่น คำตอบของมุอาซต่อท่านนบี คือลา ว่า

أجتهد رأي ولا آلو

ความว่า "ฉันจะวิเคราะห์วินิจฉัยด้วยความคิดเห็นของฉัน และฉันจะไม่หยุดยั้งในการใช้ความพยายาม"⁴

² อัลอัสวานีย์, หน้า 20-21

³ อัลอัสวานีย์, หน้า 20-21

⁴ ดู ธุรายงานและสถานของหะดีษ หน้า 9

สำหรับการใช้ “ความเห็น” ในความหมายที่ไม่ดีนั้น เช่น ท่านอบีศ็อลลา กล่าวว่
إن الله لا يترع العلم بعد إذ أعطاكموه انتزاعاً ، ولكن يترعه مع قبض العلماء بعلمهم ،
فيبقى ناس جهال يستفتون فيفتون برأيهم ، فيضلون ويضلون^๑
رواه البخاري ومسلم

ความว่า “แท้จริง อัลลอฮ์จะไม่ทรงยึดเอาความรู้ไป หลังจากทีพระองค์ทรง
ประทานให้แก่พวกเจ้า แต่พระองค์จะทรงยึดเอาไปพร้อมกับการ
บลิติษของบรรดาผู้รู้พร้อมกับความรู้ของพวกเขา ดังนั้น จะยัง
คงเหลือแต่บรรดาผู้ซึ่งอวิชา เมื่อพวกเขาถูกขอฟัตวา พวกเขาจะ
ให้ฟัตวาโดยอาศัยความคิดเห็นของพวกเขา ดังนั้น พวกเขาจึง
หลงทางและทำผู้อื่นหลงทางไปด้วย”

รายงานโดย บุคอรีและมุสลิม

สำหรับความหมายของ “ความเห็น” (الرأي) ตามทัศนะของเศาะฮาบะฮ์นั้น มีดังนี้

1. คำฟัตวา สำหรับปัญหาใหม่ที่ไม่มีตัวบทในอัลกุรอานหรือสุนนะฮ์ที่กำหนดทุกมไว้ ซึ่งเป็นการ
ฟัตวาโดยอาศัยหลักทั่วไป เช่นหลักการ “การจัดความยุ่งยาก” (رفع المشقة) เป็นต้น
2. ความพยายามในการอธิบายความหมายของตัวบท เช่น ท่านอบูบักร์ เราะฎิฮ์ ได้อธิบายความ
หมายของคำว่า “อัลกะลาละฮ์” (الكلية) ที่มีการใช้ในอัลกุรอานว่า คือ “ญาติที่มีผู้ใช้สืบสันดานหรือ
ผู้บุพการี” เป็นต้น^๒ โดยที่ท่านได้อธิบายความหมายดังกล่าวด้วยความเห็นของท่านเอง
3. ความเห็นทั่วไป ที่ไม่มีหลักฐานสนับสนุน ซึ่งแน่นอน เป็นสิ่งที่ใช้ไม่ได้ คำพูดของเศาะฮาบะฮ์
ที่ประณามการใช้ความเห็นนั้น คือ ความเห็นประเภทนี้

สำหรับความหมายของ ความเห็น (الرأي) ตามทัศนะของตาบิอินั้น มีดังนี้

ปราชญ์บางท่านเห็นว่า ความเห็นตามทัศนะของตาบิอินั้น หมายถึง กิยาส อิสติหซาน ความ
เห็นของเศาะฮาบะฮ์ที่ไม่มีการพาดพิงถึงท่านอบีศ็อลลา และจารีตประเพณี

ปราชญ์บางท่านเห็นว่า ความเห็นตามทัศนะของเศาะฮาบะฮ์นั้น คือ สิ่งที่มีใช้อัลกุรอาน หรือ
สุนนะฮ์ ดังนั้น ความเห็น(คือ)การอิจญ์ติฮาดนั่นเอง^๓

ค. ขอบข่ายของการอิจญ์ติฮาด

อิมามอัลเฆาะซาลีย์ ได้กำหนดขอบข่ายของปัญหาที่สามารถกำหนดทุกมโดยการอิจญ์ติฮาดว่า

^๑ อัลอิลลาบี, หน้า 28-30

^๒ อัลอุมะรีย, นาคิยะฮ์ ชะรีฟ 1981 الإحتجاج มุอัสสะซะฮ์อัรริฮาละฮ์ เบรุต หน้า 38-39

كل حكم شرعى ليس فيه دليل قطعى

หมายความว่า "ทุกๆ หุกม ของกฎหมายอิสลาม ซึ่งไม่มีหลักฐานที่เด็ดขาด"

เป็นที่ทราบกันดีว่า หลักฐานที่เด็ดขาดของกฎหมายอิสลาม มีเฉพาะตัวบทที่เป็นอายะฮ์ อัลกุรอานและตัวบทที่เป็นหะดีษมุตะวาติรเท่านั้น ดังนั้น ปัญหาที่มีอายะฮ์อัลกุรอานหรือหะดีษมุตะวาติรกำหนดคุกม ทั้งมีความเด็ดขาดทางด้านความหมาย หน้าที่ของมุสลิมทุกคน คือการปฏิบัติตามหุกม ของอายะฮ์หรือหะดีษดังกล่าวเพียงอย่างเดียว โดยไม่สามารถที่จะวิเคราะห์วินิจฉัยเพื่อเปลี่ยนหุกมได้ อีกต่อไป ตัวอย่าง เช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

انما حرم عليكم الميتة والدم ولحم الخنزير وما أهل لغير الله به

النحل (من آية) : 116

ความว่า "แท้จริง พระองค์ได้ทรงห้ามพวกเจ้ารับประทานซากสัตว์ เลือดเนื้อ สุกกร และสิ่งถูกที่กล่าว (ขณะเชือด) นามสิ่งอื่นนอกเหนือจาก อัลลอฮฺ"

อันนะฮล ส่วนหนึ่ง

อายะฮ์ดังกล่าวนี้ เป็นหลักฐานที่เด็ดขาดทางด้านความเป็นมาของสายรายงาน (قطعية الشوت) อีกทั้งมีความหมายที่เด็ดขาด (قطعية الدلالة) อีกด้วย คือมีความหมายทางเดียวเท่านั้น คือความเป็น อย่างอื่นไม่ได้ ในกรณีเช่นนี้ ไม่สามารถทำการอิญญิฮาดได้อีก ดังนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิเกาะ จึงได้กำหนดหลักทั่วไปเกี่ยวกับเรื่องนี้ว่า

لا اجتهاد مع النص

หมายความว่า "ไม่มีการอิญญิฮาดพร้อมๆ กับตัวบทที่มีอยู่แล้ว"

แต่หากการแสดงถึงความหมายของอายะฮ์ไม่เด็ดขาด (คือ) อาจตีความได้สองทาง หรือมากกว่า นั้น ในกรณีเช่นนี้ มุญญิดะฮิดก็มีหน้าที่ที่จะต้องวิเคราะห์วินิจฉัย เพื่อกำหนดความหมายอันใดอันหนึ่งที่ อายะฮ์นั้นหมายถึง ตัวอย่างเช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وإن طلقتموا النساء من قبل أن تمسوهن وقد فرضتم لهن فريضة

تنصف ما فرضتم إلا أن يعفون أو يعفو الذي بيده عقدة النكاح

البقرة (من آية) : 237

¹ อัลเมะชาฮิดี, 2 : 354

ความว่า “และหากแม้ พวกเจ้าอย่าบรรดาสตรีซึ่งเป็นภรรยา ก่อนที่พวกเจ้า
จะสัมผัสกับพวกนาง และพวกเจ้าก็ได้กำหนดมะฮัรให้แก่พวกนาง
แล้ว ก็ให้จ่ายครึ่งหนึ่ง จากสิ่งที่พวกเจ้าได้กำหนดไว้ เว้นแต่ พวก
นางจะให้อภัย (สละสิทธิ) หรือผู้ที่มีอำนาจผูกพันการสมรสจะให้อภัย”

อัลบะเกาะเราะฮ์ ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 237

คำว่า “ผู้มีอำนาจผูกพันการสมรส” (الذي بيده عقد النكاح) เป็นไปได้ทั้งสามีและบิดาซึ่งเป็น
วะลีย์ของภรรยา ดังนั้น จึงเป็นหน้าที่ของมุญตะฮิดที่จะต้องวิเคราะห์วินิจฉัยว่า ความหมายที่อายะฮ์นี้
หมายถึงคือใคร สามีหรือบิดาคนหนึ่ง แต่ถ้าหากหลักฐานที่เป็นหะดีษอาฮาด ชั้นแรกมุญตะฮิดจะ
ต้องวิเคราะห์วินิจฉัยก่อนว่า เป็นหะดีษที่ใช้เป็นหลักฐานได้หรือไม่ หากใช้เป็นหลักฐานไม่ได้ ก็เป็นอันตก
ไป แต่ถ้าหากใช้เป็นหลักฐานได้ ก็ต้องพิจารณาต่อไปว่า ความหมายของหะดีษดังกล่าว นั้น เด็ดขาดหรือไม่
หากมีความหมายเด็ดขาด ก็สามารถนำไปใช้ได้ทันที แต่ถ้าหากมีความหมายไม่เด็ดขาด ก็จะต้อง
วิเคราะห์วินิจฉัยว่า ความหมายของหะดีษดังกล่าวคืออะไร อย่างไรก็ตาม ในบางกรณี แม้ว่าความหมาย
ของหะดีษมีความเด็ดขาดแล้วก็ตาม มุญตะฮิดก็ยังมีความจำเป็นที่จะต้องทำการอิญญัตติฮาดเพื่อปรับใช้กับข้อเท็จ
จริงของปัญหาที่เกิดขึ้นต่อไป

โดยสรุป การอิญญัตติฮาดนั้น จะกระทำได้ใน 2 กรณี คือ

1. ในกรณีที่มีตัวบทที่ไม่เด็ดขาด โดยความไม่เด็ดขาดนั้น อาจเป็นทางด้านสายรายงาน หรือทาง
ด้านความหมาย ตามที่ได้กล่าวมาแล้ว
2. ในกรณีที่ไม่มีตัวบทเลย หรือมีตัวบท แต่ใช้เป็นหลักฐานไม่ได้ ในกรณีเช่นนี้ มุญตะฮิดจะ
ต้องใช้หลักการทั่วไป ตลอดจนวิญญูญานและเจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลามเพื่อกำหนด hukum ของปัญหา
ที่เหมาะสมต่อไป

ง. คุณสมบัติของผู้กระทำการอิญญัตติฮาด (มุญตะฮิด)

ผู้ที่สามารถทำหน้าที่เป็นมุญตะฮิดได้นั้น จะต้องมีความสมบัติ 3 ด้าน ดังต่อไปนี้ คือ

1. คุณสมบัติส่วนตัวของมุญตะฮิด

คุณสมบัติทั่วไปของมุญตะฮิดมี 3 ประการ ดังต่อไปนี้

- ก. เป็นมุสลิม โดยมีความเชื่อและศรัทธาต่อหลักการและคำสั่งสอนต่างๆของอิสลาม เหตุผลที่
ต้องกำหนดคุณสมบัติอันนี้ ก็เพราะมุญตะฮิดนั้นเป็นผู้ชี้แจงบทบัญญัติของอัลลอฮ์ ซุบฮานะ และทำหน้าที่
แทนท่านนบี (ศ็อลลา) ซึ่งผู้คนที่รับคำพูดของมุญตะฮิดในฐานะที่เป็นคำสั่งสอนของอัลลอฮ์ บุคคลที่จะ
ทำหน้าที่เช่นนี้ได้ นั้น จะต้องเป็นมุสลิมอย่างแน่นอน

ข. เป็นบุคคลที่บรรลุนิติภาวะแล้ว มีประสบการณ์ ทั้งสามารถเข้าใจเหตุผลในการบัญญัติทุกมได้เป็นอย่างดี เพราะบุคคลที่ขาดคุณสมบัติอันนี้ ก็ไม่ได้อยู่ในฐานะที่จะทำการวิเคราะห์และวินิจฉัยเพื่อกำหนดทุกมได้

ค. มีสติปัญญา ปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮมีทัศนคติที่แตกต่างกันถึงความหมายของสติปัญญา ดังนี้ คือ

บ้างก็เห็นว่า สติปัญญา คือ สัญชาตญาณในการรู้สิ่งที่ควรรู้ทั่วๆ ไป

บ้างก็เห็นว่า สติปัญญา คือ ความรู้ทั้งที่เป็นไปตามสามัญสำนึกทั่วไปและความรู้ที่เกิดจากการพิจารณาไตร่ตรอง

บ้างก็เห็นว่า สติปัญญา คือ ความรู้ตามสามัญสำนึกทั่วไปที่เป็นส่วนหนึ่งของมนุษย์⁸

ง. มีความเฉลียวฉลาดมาก คือ สามารถเข้าใจเป้าหมายของคำพูดได้เป็นอย่างดี จนสามารถเข้าใจความหมายในสิ่งที่ถ้อยคำมิได้กล่าวถึงด้วย

จ. เป็นบุคคลที่เป็น “ฮัดล” คือ ไม่กระทำความผิดที่มีผลกระทบต่อคุณสมบัติอันนี้ เพื่อที่จะให้ผลของการอิจญ์ติฮาดนั้น เป็นที่ยอมรับและถูกนำไปใช้ ความจริง คุณสมบัติข้อนี้มิได้เป็นคุณสมบัติที่เกี่ยวกับความสามารถในการอิจญ์ติฮาดแต่อย่างใด แต่เป็นเงื่อนไขที่จะทำให้ผลของการอิจญ์ติฮาดจะเป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป⁹

2. คุณสมบัติของมุจญ์ตะฮิดทางด้านวิชาการ

คุณสมบัติของมุจญ์ตะฮิดทางด้านวิชาการ ต้องประกอบด้วยคุณสมบัติดังต่อไปนี้

ก. มีความรู้เกี่ยวกับภาษาอาหรับเป็นอย่างดี

ทั้งนี้เพราะ อัลกุรอานและสุนนะฮ์ซึ่งเป็นแหล่งหลักของกฎหมายอิสลามนั้นเป็นภาษาอาหรับ ดังนั้น มุจญ์ตะฮิดจึงจำเป็นต้องรู้หลักภาษา ภาษาศาสตร์ และวาทศาสตร์ จนสามารถเข้าใจความหมายของอัลกุรอานและสุนนะฮ์ได้เป็นอย่างดี ถึงแม้ไม่ถึงกับจะต้องมีความเชี่ยวชาญเฉพาะด้านนี้ก็ตาม¹⁰

ข. มีความรู้ในศาสตร์ที่เกี่ยวข้องกับอัลกุรอานเป็นอย่างดี

การที่มุจญ์ตะฮิดมีความรู้เกี่ยวกับอัลกุรอานถือว่าเป็นเรื่องสำคัญมาก ดังนั้น มุจญ์ตะฮิดจะต้องมีความรู้ในอายะฮ์ต่างๆ ที่เกี่ยวกับบทบัญญัติทางกฎหมาย เช่น รู้ความหมายของศัพท์และประโยครู้อายะฮ์ที่มีความหมายอามม และอายะฮ์ที่มีความหมายเฉพาะ อายะฮ์ที่ขยายความหมายของอายะฮ์ที่

⁸ อัลอุมะรีย, หน้า 80 -62

⁹ อัลอิลวานีย, หน้า 50

¹⁰ อัลอิลวานีย, หน้า 52-53.

กล่าวในเรื่องใดเรื่องหนึ่งโดยสังเขป ลักษณะต่างๆ ของอายะฮ์ที่ประทานก่อนและหลัง สาเหตุของการประทานอายะฮ์ ประชันและเจตนารมณ์ของการบัญญัติกฎหมาย ลักษณะต่างๆ ของสำนวนที่มีการใช้ในอัลกุรอาน เรื่องนาสิกและมันสุค ตลอดจนรู้การอธิบายของบรรดาเศาะฮาบะฮ์ และเข้าใจในเจตนารมณ์ของอัลกุรอานเป็นอย่างดี

สำหรับจำนวนอายะฮ์ที่จะต้องรู้อย่างละเอียดนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชากฎหมายอิสลามมีทัศนะแตกต่างกัน ตามทัศนะของอิมามอัลเฆาะซาลีย์ มีประมาณห้าร้อยอายะฮ์/แต่อบินุลมุบาร็อก (ابن المبارک) เห็นว่า มีแค่ร้อยอายะฮ์ และอบูยูซุฟเห็นว่า มีหนึ่งพันหนึ่งร้อยอายะฮ์ที่เกี่ยวกับทุกมอย่างใดก็ตาม การกำหนดจำนวนอายะฮ์ตามที่ได้กล่าวมานั้น เป็นการกำหนดจำนวนอายะฮ์ที่เกี่ยวกับบัญญัติกฎหมายอิสลามโดยตรง แต่กระนั้นก็ตาม ยังมีอายะฮ์อีกมากมายที่สามารถนำมาใช้ในการบัญญัติทางกฎหมายในทางอ้อม โดยที่อายะฮ์เหล่านี้มิได้พูดถึงเรื่องเกี่ยวกับกฎหมายแต่อย่างใด แต่สามารถนำมาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติได้ในทางอ้อมได้

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิควะมีความเห็นว่า อายะฮ์เกี่ยวกับบทบัญญัติทางกฎหมายนั้น มีสองลักษณะ คือ

ก) อายะฮ์ที่กล่าวถึงบทบัญญัติทางกฎหมายโดยตรงและชัดเจน เช่น

حرمت عليكم الميتة والدم

المائدة (من آية) : 3

ความว่า “เป็นที่ต้องห้ามสำหรับพวกเจ้า ซึ่งสัตว์ที่ตายเอง และเลือด”

อัลมาอิดะฮ์ ส่วนหนึ่งของ : 3

ข) อายะฮ์ที่กล่าวถึงบทบัญญัติทางกฎหมายโดยอ้อม มีสองประเภทคือ

1. การกำหนดบทบัญญัติทางกฎหมายจากอายะฮ์เดียว โดยที่อายะฮ์นั้นไม่มีจุดประสงค์จะกล่าวถึงเรื่องกฎหมายโดยตรง แต่สามารถนำมาใช้ในการกำหนดบทบัญญัติทางกฎหมายได้ เช่น อิมามชาฟีอีย์ถือว่าการสมรสของผู้ที่มีไข้มุสลิมนั้น ถูกต้องและสมบูรณ์ จากอายะฮ์ที่ว่า

وقالت امرأة فرعون

النقص (من آية) : 9

ความว่า “และภรรยาของฟิรอาวนได้กล่าวไว้ว่า”

อัลเกาะอ์อัส ส่วนหนึ่งของ : 9

ในเมื่ออัลกุรอานยอมรับว่า เป็นภรรยาของฟิรอาวน ก็แสดงว่าการสมรสของฟิรอาวนนั้น ถูกต้องและใช้ได้ตามกฎหมายอิสลาม

2 การกำหนดบทบัญญัติทางกฎหมายจากสองอายะฮ์ขึ้นไป โดยที่อายะฮ์ทั้งสองได้กล่าวถึงประเด็นอื่น นอกเหนือจากประเด็นที่ปราชญ์ทางกฎหมายสามารถเข้าใจบทบัญญัติทางกฎหมายจากอายะฮ์ทั้งสอง เช่น การที่อินนุอับบาสเห็นว่า ระยะเวลาที่สั้นที่สุดที่ทารกอาจอยู่ในท้องมารดาโดยคลอดออกมาอยู่รอด นั่นคือ หกเดือน ทั้งนี้โดยอาศัยสองอายะฮ์ดังต่อไปนี้

อายะฮ์แรก อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وحمله ونصاله ثلاثون شهرا

الإحفاف (من آية) : 15

ความว่า “และการตั้งครรภ์แก่เขา (ทารก) และการหย่านมของเขาคือ สามสิบเดือน”

อัลอัฏกอฟ ส่วนหนึ่งของ : 15

และอายะฮ์ที่สอง อัลลอฮ์ ตรัสว่า

وفصاله في عامين

لقمان (من آية) : 14

ความว่า “และการเลิกให้นมแก่เขา (ทารก) ภายในเวลาสองปี”

ลูกมาน ส่วนหนึ่งของอายะฮ์ : 14

ทั้งนี้เพราะ อายะฮ์แรกได้กล่าวถึงระยะเวลาดังแต่การตั้งครรภ์ รวมทั้งการให้นมแก่ทารกจนกว่าจะหย่านมว่าใช้เวลาสามสิบเดือนและอายะฮ์ที่สอง กำหนดเวลาของการหย่านมว่าสองปีหรือยี่สิบสี่เดือน ดังนั้น เมื่อเอาสามสิบเดือนซึ่งเป็นระยะเวลาของการตั้งครรภ์รวมกับระยะเวลาการให้นมด้วยยี่สิบสี่เดือน ซึ่งเป็นระยะเวลาการให้นมก็เหลือหกเดือน ซึ่งเป็นเวลาของการอยู่ในครรภ์มารดาของทารก¹¹

ค. มีความรู้เกี่ยวกับสุนนะฮ์เป็นอย่างดี

ความรู้เกี่ยวกับสุนนะฮ์หรือหะดีษมีความสำคัญมากสำหรับมุจญ์ตะฮิด ทั้งนี้เพราะหะดีษเป็นแหล่งที่มาสำคัญของกฎหมายอิสลามรองจากอัลกุรอาน ทั้งยังทำหน้าที่ขยายความหมายของอัลกุรอานอีกด้วย ดังนั้น มุจญ์ตะฮิดจึงจะต้องรู้หะดีษต่างๆ ที่เกี่ยวกับบทบัญญัติทางกฎหมายที่มีอยู่ในสุนนะฮ์ทั้งหกเล่ม และตำราที่รวบรวมหะดีษเล่มอื่นๆ พร้อมทั้งสามารถที่จะจำแนกระหว่างหะดีษที่ใช้ได้และหะดีษที่ใช้ไม่ได้ ตลอดจน ความหมายของศัพท์วิชาการทั้งหลายที่บรรดาปราชญ์สาขาวิชานี้ใช้

ปราชญ์กฎหมายหลายท่าน ได้พยายามกำหนดจำนวนหะดีษที่มุจญ์ตะฮิดจะต้องรู้ บางท่าน

¹¹ อัลอัฎวานีย์, หน้า 53 -57

เห็นว่า มีจำนวน 500 ทะดิษ อิบน์ลุละเราะบี (ابن العربي) กล่าวว่า "มีจำนวน 3000 ทะดิษ"

อิบน์ลุก็อยิมกล่าวว่า "ทะดิษพื้นฐานที่ทุกมต่างๆเกี่ยวข้องกับอยู่นั้น มีห้าร้อยทะดิษ โดยมีรายละเอียดอยู่ในสี่พันทะดิษ"¹²

การกำหนดจำนวนทะดิษที่มุญตะฮิดจะต้องรู้เช่นนี้ คงไม่ได้มาจากการศึกษาที่รอบคอบ ดังนั้น การกำหนดจำนวนดังกล่าวอาจมีวัตถุประสงค์เพื่อแสดงให้เห็นว่า มุญตะฮิดเป็นบุคคลที่มีความรู้ใน ทะดิษ โดยสามารถค้นหาได้จากแหล่งต่างๆ เมื่อมีความจำเป็นต้องใช้ ก็สามารถนำมาใช้ได้¹³

ง. มีความรู้เกี่ยวกับเรื่องที่มีการอิจญ์มาอ

มุญตะฮิดต้องมีความรู้เกี่ยวกับเรื่องที่ได้มีการอิจญ์มาอแล้ว ทั้งนี้ หากไม่มีความรู้เกี่ยวกับเรื่องนี้ ก็อาจกำหนดบทบัญญัติที่ขัดกับอิจญ์มาอ การกำหนดทุกมที่ขัดกับอิจญ์มาอนั้น ถือว่าเป็นความผิดพลาดอย่างร้ายแรงสำหรับมุญตะฮิด ดังนั้น จึงมีความจำเป็นอย่างยิ่งที่จะต้องมีความรู้เรื่องที่ได้มีการอิจญ์มาอแล้ว ในเรื่องการมีความรู้เกี่ยวกับอิจญ์มาอนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฏมี 2 ทศนะ ดังต่อไปนี้

ทศนะแรก มีความเห็นว่า มุญตะฮิดจะต้องรู้ทุกเรื่องที่ได้มีการอิจญ์มาอแล้วจนถึงสมัยของตัวเอง เช่นเดียวกับที่มุญตะฮิดจะต้องรู้ตัวบทต่างๆ ที่เป็นอัลกุรอานและสุนนะฮ์ ทศนะที่สองเห็นว่าเพียง แค่รู้ว่าประเด็นที่จะทำอิจญ์มาอนั้น ยังไม่มีการอิจญ์มาอก็เพียงพอแล้ว ซึ่งก็น่าจะเป็นทศนะที่ถูกต้อง¹⁴

จ. มีความรู้ความสามารถเกี่ยวกับวิชาอุศุลฟิกฏ

นักวิชาการบางคนถือว่า การมีความรู้เกี่ยวกับอุศุลฟิกฏนั้นถือได้ว่า เป็นเงื่อนไขหลักของ มุญตะฮิด ดังนั้น ผู้ที่จะทำหน้าที่เป็นมุญตะฮิดนั้น จะต้องพยายามศึกษาวิชานี้อย่างลึกซึ้ง จนสามารถนำไปประยุกต์ใช้ในการกำหนดบทบัญญัติต่างๆ ได้ ทั้งนี้เพราะวิชานี้ครอบคลุมความรู้ด้านต่างๆ ที่จำเป็นสำหรับมุญตะฮิดที่จะนำไปใช้เป็นกฎเกณฑ์ในการกำหนดบทบัญญัติทางกฎหมายอิสลามได้¹⁵

3. คุณสมบัติเสริมของมุญตะฮิด

คุณสมบัตินี้ถือว่า เป็นคุณสมบัติเสริมของมุญตะฮิดที่จะทำให้ความสามารถในการอิจญ์มาอ มีความสมบูรณ์ยิ่งขึ้น โดยคุณสมบัตินี้มีได้เป็นเงื่อนไขในการอิจญ์มาอแต่อย่างใด คุณสมบัติด้านนี้ มีดังต่อไปนี้¹⁶

¹² อิบน์ลุก็อยิม, 1: 45

¹³ อัลฮัลวานีย์, หน้า 58-60

¹⁴ อัลฮัลวานีย์, หน้า 93-94

¹⁵ อัลฮัลวานีย์, หน้า 60 -62

¹⁶ อัลอุมะรีย, หน้า 95 - 117.

ก) มีความรู้เกี่ยวกับหลักการอัลบะรออะฮฺ อัลอัศลิยะฮฺ (البراءة الأصلية)

อัลบะรออะฮฺ (البراءة) หมายถึง การปลดทุกมของปัญหา อัลอัศลิยะฮฺ (الأصلية) หมายถึง โดยหลักการ กล่าวคือโดยหลักการ หรือโดยพื้นฐานของทุกสิ่งทุกอย่างนั้นจะไม่มีทุกม จะมีทุกมมาเกี่ยวข้องก็ต่อเมื่อมีหลักฐานเปลี่ยนสถานภาพดังกล่าวเท่านั้น อิมามอัลเฆาะซาลีเรียกคุณสมบัตินี้ว่า "หลักฐานแห่งสติปัญญา" (دليل العقل) โดยได้กล่าวชี้แจงว่า "แท้จริง สติปัญญาได้แสดงถึงความไม่มีความยุ่งยากในการพูด และการกระทำ ทั้งการไม่มีทุกมของทั้งสองโดยไม่มีขอบเขต เว้นแต่ สิ่งที่ได้รับ การยกเว้นจากหลักฐานที่เป็นตัวบทเท่านั้น ซึ่งสิ่งที่ได้รับการยกเว้นนั้นมีอยู่อย่างจำกัด แม้จะมีมากก็ตาม ดังนั้น มุญญะฮิดควรจะยึดหลักการนี้ในทุกๆ กรณี ทั้งมั่นใจว่า สภาพดังกล่าวไม่อาจเปลี่ยนแปลงได้ เว้นแต่ ด้วยตัวบทเท่านั้น"¹⁷

ข) มีความเข้าใจเกี่ยวกับเป้าหมายของกฎหมายอิสลาม (مقاصد الشريعة)

อัสซาฎิบีเห็นว่า การเข้าใจเป้าหมายของกฎหมายอิสลามนั้น เป็นคุณสมบัติระดับต้นๆ ของ มุญญะฮิด กล่าวคือ บุคคลที่จะดำเนินการอิญติฮาดได้นั้น จำเป็นจะต้องเข้าใจเป้าหมายของกฎหมายอิสลามอย่างสมบูรณ์ของทุกๆ ปัญหา และทุกประเภทของกฎหมายอิสลาม ทั้งนี้เพราะ กฎหมายอิสลาม นั้นตั้งอยู่บนพื้นฐานของการยึดผลประโยชน์ของมวลมนุษย์ โดยกำหนดผลประโยชน์ของมนุษย์เป็น 3 ระดับ คือผลประโยชน์ที่จำเป็น ผลประโยชน์ที่ต้องมี และผลประโยชน์ที่ทำให้เกิดความสมบูรณ์ อัสซาฎิบีกล่าวว่า

"ความจริง ระดับของการเป็นมุญญะฮิดนั้น จะบรรลุถึงโดยบุคคลที่มีคุณสมบัติ 2 ประการ คือ หนึ่ง มีความเข้าใจเป้าหมายของกฎหมายอิสลามอย่างสมบูรณ์ และสอง มีความสามารถในการกำหนด บทบัญญัติโดยอาศัยความเข้าใจจากเป้าหมายดังกล่าว"¹⁸

ค) มีความเข้าใจหลักทั่วไปของฟิกฮฺ (القواعد الكلية)

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮฺรุ่นหลังอย่าง อิบน์ฮุสสุบกี (ابن السبكي) เห็นว่า การมีความรู้ และความเข้าใจเกี่ยวกับหลักทั่วไปของฟิกฮฺส่วนใหญ่ เป็นเงื่อนไขสำคัญของการอิญติฮาด ตัวอย่างของหลักทั่วไปของฟิกฮฺนั้น มีเช่น "กิจกรรมทั้งหลายนั้น จะถูกกำหนดทุกมด้วยเจตนารมณ์ของมัน (مقاصد الأمور)"¹⁹

ง) มีความรู้ในประเด็นต่างๆ ที่บรรดาปราชญ์มีความขัดแย้งกัน

¹⁷ อัลเฆาะซาลี, 2 : 351

¹⁸ อัสซาฎิบี, 4 : 105-106

¹⁹ อัลอุมะรีย, หน้า 89-101

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศูลุลฟิกฮเห็นว่า การมีความรู้เกี่ยวกับประเด็นต่างๆ ที่ปราชญ์ทางกฎหมายอิสลามมีทัศนะขัดแย้งกันนั้น เป็นความคิดที่มีความสำคัญมากสำหรับมุญตะฮิด เพราะการมีความชัดเจนในประเด็นต่างๆที่มีความขัดแย้งกัน ก็น่าจะช่วยให้มุญตะฮิดสามารถหาความถูกต้องสำหรับปัญหาที่เผชิญอยู่ได้

มีรายงานจาก อิมามมาลิก กล่าวว่า

لا يجوز الفتيا إلا لمن علم ما اختلف الناس فيه

หมายความว่า “ไม่อนุมัติในการชี้ขาดข้อกฎหมายอิสลาม(ให้ฟัตวา) เว้นแต่ สำหรับผู้ที่รู้ในสิ่งที่บรรดาปราชญ์มีทัศนะขัดแย้งกัน”

นอกจากนี้ การมีความรู้เกี่ยวกับประเด็นต่างๆ ที่บรรดาปราชญ์ทางกฎหมายอิสลามมีความขัดแย้งกันนั้น จะมีประโยชน์สำหรับมุญตะฮิด ดังต่อไปนี้²⁰

1. มุญตะฮิดที่รู้ประเด็นที่ได้มีความขัดแย้งกันและประเด็นที่ได้มีการอิจญ์มาอ์กัน เขาคงไม่พยายามอิจญ์ติฮาดในประเด็นที่ได้มีการอิจญ์มาอ์กันแล้ว ทั้งจะไม่กล่าวอ้างว่า ได้มีการอิจญ์มาอ์ในประเด็นที่มีความขัดแย้งกัน

2. การมีความรู้ในประเด็นต่างๆ ที่มีความขัดแย้งกันนั้น จะช่วยให้มุญตะฮิดดำเนินการอิจญ์ติฮาดได้ดีขึ้น ทั้งนี้ โดยการศึกษาหลักฐานและเหตุผลของแต่ละทัศนะ ตลอดจนกระบวนการที่ใช้เพื่อกำหนดทุกม อันจะทำให้มุญตะฮิดมีวิสัยทัศน์ที่กว้างไกลขึ้น

3. การมีประเด็นที่มีความขัดแย้งกัน แสดงว่านักกฎหมายในอดีตได้มีมติอย่างเป็นเอกฉันท์ว่า แต่ละประเด็นนั้น จะมีเพียงทัศนะต่างๆ ที่มีอยู่แล้วเท่านั้น โดยนอกเหนือจากทัศนะดังกล่าวนั้นถือว่า ใช้ไม่ได้

จ) มีความรู้ในวิชาตรรกศาสตร์

มีปราชญ์สาขาวิชาอุศูลุลฟิกฮเห็นว่า มีความจำเป็นที่มุญตะฮิดจะต้องรู้วิชาตรรกศาสตร์ โดยเฉพาะในส่วนที่เกี่ยวกับคำจำกัดความ หลักฐาน การลำดับเหตุและผล และการใช้เหตุผล

อิมามอัลเซาะซาลีย์กล่าวว่า

“การที่มุญตะฮิดรู้ถึงประเภทต่างๆ ของหลักฐาน ลักษณะและเงื่อนไข กล่าวคือ รู้ว่าหลักฐานนั้นมีทั้งเหตุผลทางสติปัญญา ซึ่งเป็นหลักฐานโดยเอกเทศในตัวมันเอง หลักฐานทางศาสนาโดยการกำหนดของศาสนา และหลักฐานโดยการกำหนดขึ้นมาของมนุษย์ รวมทั้งส่วนของภาษา”²¹

อย่างไรก็ตาม การมีความรู้เกี่ยวกับวิชาตรรกศาสตร์ ถึงแม้จะไม่ถือว่าเป็นคุณสมบัติที่จำเป็นสำหรับ

²⁰ อังแล้ว , หน้า 101-103

²¹ อัลเซาะซาลีย์, 2 : 351

มุญญ์ตะฮิด แต่จะมีประโยชน์หลายประการดังต่อไปนี้²²

1. ผู้ที่มีความรู้เกี่ยวกับวิชาตรรกศาสตร์ สามารถใช้หลักฐานจากเหตุผลได้อย่างง่ายดาย ตลอดจนการใช้หลักฐานอื่นๆ และสามารถตั้งสมมุติฐานของปัญหาได้อย่างแม่นยำ
2. การมีความรู้เกี่ยวกับวิชาตรรกศาสตร์ จะช่วยให้มีความสามารถในการอธิบายเหตุผล การใช้หลักฐานอ้างอิงอย่างถูกต้อง และการปฏิเสธข้ออ้างของฝ่ายตรงข้ามได้อย่างชัดเจน
3. ความรู้เกี่ยวกับวิชาแขนงนี้ จะช่วยในการกำหนดวิธีการอิจญ์ติฮาดที่ชัดเจนขึ้น

จ. ระดับของการอิจญ์ติฮาด (مرااتب الاجتهاد)

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮฺได้แบ่งระดับของการอิจญ์ติฮาดเป็น 3 ระดับ ดังต่อไปนี้

1. ระดับแรก เป็นมุญญ์ตะฮิดที่สมบูรณ์แบบ (المجتهد المطلق) คือ การที่มุญญ์ตะฮิดมีความสามารถเป็นของตนเองในการกำหนดกฎเกณฑ์ต่างๆ เพื่อใช้ในการกำหนด hukum ต่างๆ ของปัญหา โดยไม่คำนึงถึงกฎเกณฑ์ของมุญญ์ตะฮิดท่านอื่นแต่อย่างใด โดยมีความสามารถที่จะกระทำเช่นนี้ได้ในทุกๆ ปัญหา มุญญ์ตะฮิดที่อยู่ในระดับนี้ จะมีคุณลักษณะ 2 ประการ คือ

ก) มีกฎเกณฑ์ในการกำหนด hukum ด้านต่างๆ ที่เป็นของตนเอง ทั้งมีเหตุผลสนับสนุนแต่ละกฎเกณฑ์อย่างสมบูรณ์

ข) ไม่ดักลิต มุญญ์ตะฮิดคนอื่นๆ ไม่ว่าในด้านอะกิดะฮ์หรือด้านฟิกฮ์ อย่างไรก็ตาม ถ้าหาก มุญญ์ตะฮิดระดับนี้ ได้ดักลิตคนอื่นในบางเรื่อง ก็ไม่ถือว่าเป็นความเสียหายแต่อย่างใด

มุญญ์ตะฮิดที่อยู่ในระดับนี้ มีสิทธิที่จะให้ฟัตวาได้ โดยคนทั่วไปมีความชอบธรรมที่จะขอฟัตวาจากเขาได้ และความรับผิดชอบของสังคมที่จะต้องให้มีมุญญ์ตะฮิดที่สิ้นสุดลงด้วยการมีมุญญ์ตะฮิดระดับนี้

สำหรับมุญญ์ตะฮิดที่ถือว่าอยู่ในระดับนี้ มีเช่น บรรดาปราชญ์สาขาวิชากฎหมายอิสลามที่เป็นเศาะฮาบะฮ์ทั้งหลาย บรรดาปราชญ์สาขาวิชากฎหมายอิสลามที่เป็นตาบิอิน เช่น สะอิด อิบน์ อัมมุลัยบิ และอิบรอฮีม อันนะเคาะอียี เป็นต้น ตลอดจน บรรดาอิมามของมัซฮับทั้ง 4 และอื่นๆ²³

2. ระดับที่สอง เป็นมุญญ์ตะฮิดที่สมบูรณ์แบบ แต่ไม่อิสระ (المجتهد غير المطلق) คือ เป็นมุญญ์ตะฮิดที่มีคุณสมบัติของมุญญ์ตะฮิดที่สมบูรณ์แบบทุกประการ แต่ไม่ได้กำหนดกฎเกณฑ์ที่เป็นของตนเอง โดยจะใช้แนวของอิมามท่านใดท่านหนึ่งในการอิจญ์ติฮาด จึงถือว่า เป็นมุญญ์ตะฮิดที่สมบูรณ์แบบแต่มีการสังกัดอิมามมัซฮับ แม้จะได้ดักลิตอิมามก็ตาม

คุณลักษณะของมุญญ์ตะฮิดระดับนี้ มีดังต่อไปนี้

ก) มีความเห็นคล้อยตามอิมาม ในการรับรู้บทบัญญัติของปัญหาต่างๆ และการนำ

²² อัลอุมะรียฺ . หน้า 106-107

²³ อัลอุมะรียฺ . หน้า 173-176

หลักฐานในทุกๆ เรื่อง โดยอาศัยทัศนะของอิมามที่ตนเองสังกัดเป็นหลัก

๑) มีความอิสระจากอิมาม ในการวิพากษ์วิจารณ์ และการเลือกทัศนะที่ถูกต้อง

๒) จะเห็นดีเห็นชอบกับทัศนะของอิมาม ทั้งจะมีทัศนะเพิ่มเติมจากทัศนะของอิมาม

๓) จะโดดเดี่ยวจากอิมาม ทั้งในด้านกฎเกณฑ์และหุกมปลีกย่อยที่มากพอ

๔) จะมีการอิจญ์ติฮาดของตนเองในบางเรื่อง

๕) จะกำหนดหุกมจากอัลกุรอานและสุนนะฮ์โดยตรง แม้จะมีปริมาณที่น้อยก็ตาม หากเปรียบเทียบกับมุญตะฮิดรุ่นแรก^{๒๔}

อิมามนะวาวิีย มีความเห็นว่า “มุญตะฮิดประเภทนี้ มิใช่ผู้ดักลิตอิมามแต่อย่างใด ไม่อาจจะในเรื่องมัซฮับหรือหลักฐาน เพราะมีคุณสมบัติของมุญตะฮิดที่สมบูรณ์แบบทุกประการ แต่ถูกจัดให้อยู่ภายในมัซฮับ เพราะเขาจะใช้แนวของมัซฮับในการอิจญ์ติฮาด”^{๒๕}

3. ระดับที่สาม การอิจญ์ติฮาดภายในมัซฮับ (المجتهد في المذهب) ซึ่งมี 3 ชั้น ดังต่อไปนี้

ก) ชั้นที่หนึ่ง เป็นมุญตะฮิดที่ผูกพันกับกรอบของมัซฮับใดมัซฮับหนึ่งโดยเฉพาะ (المجتهد المقيد بمذهب امام معين) โดยที่มุญตะฮิดในชั้นนี้ จะรวบรวมหลักการและกฎเกณฑ์ทั้งหลายของมัซฮับ พร้อมทั้งติดตามหุกมต่างๆ ที่กำหนดโดยมัซฮับ บรรดาปราชญ์ในอดีตมีทัศนะที่แตกต่างกันในการเรียกมุญตะฮิดชั้นนี้^{๒๖}

อับนุลกียอิม เรียกว่า เจ้าของทัศนะและแนวทาง (أصحاب الوجوه والطرق)

อันนะวาวิีย เรียกว่า เจ้าของทัศนะ (أصحاب الوجوه)

อัลดิลลีวีย เรียกว่า มุญตะฮิดมัซฮับ หรือผู้ที่นำหลักการของมัซฮับใดมัซฮับหนึ่งมาประยุกต์ใช้ในการกำหนดหุกม (أصحاب التخريج)

มุญตะฮิดชั้นนี้ จะต้องมีความสมบูรณ์เป็นปราชญ์ทางด้านฟิกฮ อุศูลุลฟิกฮ มีความรู้เกี่ยวกับแหล่งที่มาของหุกมโดยละเอียด มีความชัดเจนในวิธีการกียาส เจตนารมณ์ของกฎหมายอิสลาม ได้รับการฝึกฝนในการประยุกต์ใช้หลักการของมัซฮับ และกำหนดหุกมจากแหล่งที่มาทั้งหลาย ตลอดจนการกำหนดหุกมที่อิมามมัซฮับมิได้กำหนดไว้ โดยเทียบเคียงกับหลักการของมัซฮับ

จากคุณสมบัติดังกล่าว จะเห็นได้ชัดว่า มุญตะฮิดชั้นนี้ มีความโน้มเอียงไปในทางดักลิตมากกว่า ทั้งมีความแตกต่างจากมุญตะฮิดระดับที่สองอย่างชัดเจน นอกจากนั้น มุญตะฮิดชั้นนี้ จะไม่พยายามหาหลักฐานที่ขัดกับทัศนะของมัซฮับ ทั้งนี้เพราะ มีสมมุติฐานว่าอิมามของมัซฮับได้ดำเนินการเป็นที่เรียบร้อยแล้ว ทั้งจะถือว่า สิ่งที่อิมามของมัซฮับได้กำหนดไว้ จะมีฐานะเหมือนกับกุรอานและสุนนะฮ์ที่สามารถนำมาใช้เป็นตัวหลักในการเทียบเคียงและตีความได้

^{๒๔} อัลอุมะรีย, หน้า 176-178

^{๒๕} อัลอุมะรีย, หน้า 178

^{๒๖} อัลอุมะรีย, หน้า 181- 182

ดังนั้น บรรดาปราชญ์เห็นพ้องกันว่า การมีมุญฺตะฮิดชั้นนี้ ยังไม่ทำให้สังคมพ้นจากวาทญาณกิฟายีในด้านการอิญฺติฮาด แต่อาจพ้นในด้านการฟัตวา²⁷

ข) ชั้นที่สอง มุญฺตะฮิดดัจญี (مجتهد الترجيح) คือ จะทำหน้าที่ในการให้น้ำหนักแก่ทัศนะที่หลากหลายในประเด็นเดียวกันของมัซฮับโดยคำนึงถึงหลักฐานที่หนักแน่นกว่า หรือโดยเหตุผลอื่นโดยมิได้มีความพยายามในการกำหนดทุกมใหม่แต่อย่างใด ปราชญ์บางท่านเรียกว่า มุญฺตะฮิดฟัตวา (مجتهد الفتوي)

สำหรับคุณสมบัติของมุญฺตะฮิดชั้นนี้นั้น คือ มีวิญญานของความเป็นปราชญ์สาขาวิชากฎหมายอิสลาม หรือเป็น “พะกีอ” (فقيه) ท่องหุคมต่างๆของมัซฮับ อีกทั้งรู้หลักฐานหรือแหล่งที่มาของหุคมดังกล่าว ทำการชี้แจงหลักฐานของแต่ละหุคมอย่างละเอียด ทั้งสามารถให้ภาพที่ชัดเจนและข้อสรุป ยืนยัน และให้น้ำหนักแก่หุคมต่างๆ นอกจากนั้น จะเสนอคำฟัตวาในรูปแบบที่เรียบง่าย เทียบเคียงปัญหาใหม่กับหุคมที่อิมามได้กำหนดไว้ ตลอดจนมีความเข้าใจเกี่ยวกับวิธีการและหลักการของอิมามเป็นอย่างดี²⁸

ค) ชั้นที่สาม การมีความเข้าใจในมัซฮับอย่างลึกซึ้ง (المتبحر في المذهب) โดยการท่องจำหุคมต่างๆ ของอิมามมัซฮับ มีความเข้าใจทั้งประเด็นที่ชัดเจนและประเด็นคลุมเครือ ทำหน้าที่เผยแพร่มัซฮับ แต่จะมีความอ่อนแอในการชี้แจงหลักฐานของมัซฮับหรือหุคมของมัซฮับที่ถูกกำหนดมาโดยการเทียบเคียง

มุญฺตะฮิดชั้นนี้ จะยึดสิ่งที่ได้รับรายงานจากอิมามมัซฮับ ฟัตวาของอิมามที่ได้มีการบันทึกไว้ ตลอดจนทัศนะของบรรดามุญฺตะฮิดในมัซฮับ สำหรับปัญหาที่อิมามไม่มีทัศนะที่ชัดเจน ก็จะเทียบเคียงกับปัญหาที่อิมามที่มีทัศนะอย่างชัดเจน ทั้งนี้หากเห็นว่าเป็นปัญหาที่ไม่มีความแตกต่างกัน เช่นเดียวกับปัญหาที่อยู่ภายใต้หลักทั่วไปของมัซฮับ ก็จะฟัตวาตามนั้น หากไม่ได้เป็นเช่นนั้น ก็จะงดจากการให้ฟัตวาโดยสรุป มุญฺตะฮิดชั้นนี้ จะต้องมีคุณสมบัติของ “พะกีอ” ที่มีความรู้เกี่ยวกับฟิกฮอย่างมาก²⁹

ฉ. การแยกส่วนอิญฺติฮาด

การแยกส่วนอิญฺติฮาด หมายถึง การที่มุญฺตะฮิดสามารถวิเคราะห์วินิจฉัยบทบัญญัติบางส่วนเท่านั้น ซึ่งจะมี 2 กรณี ดังต่อไปนี้

1. กรณีที่มุญฺตะฮิด มีความรู้และความสามารถที่จะทำการอิญฺติฮาดเฉพาะบทของฟิกฮเท่านั้น เช่น บทการซื้อขาย บทการเช่า บทการจ้าง บทการจำนำ จำนอง หรือบทที่เกี่ยวกับมรดก เป็นต้น โดยไม่มีความสามารถในการอิญฺติฮาดในบทอื่นๆแต่อย่างใด

การที่มุญฺตะฮิดมีความสามารถในการอิญฺติฮาดบางส่วนในลักษณะดังกล่าว ผลของการอิญฺติฮาดของมุญฺตะฮิดที่มีคุณสมบัติเช่นนี้ สามารถนำเอาไปใช้ได้หรือไม่ ในเรื่องนี้ บรรดาปราชญ์สาขาวิชา

²⁷ ฮันนะวารีย์, 1:72

²⁸ ฮัลดูมะรีย์, หน้า 190

²⁹ ฮัลฮัฎวานีย์, หน้า 68-69

อุศูลุลฟิกฮมีทัศนะที่แตกต่างกัน ดังต่อไปนี้

ก) มีปราชญ์สาขาวิชากฎหมายอิสลามส่วนน้อยที่เห็นว่า การอิจญ์ติฮาดนั้น ไม่สามารถแยกส่วนได้ เพราะเนื้อหาของฟิกฮหรือกฎหมายอิสลามนั้นจะมีความเกี่ยวข้องกัน การขาดความรู้เกี่ยวกับปัญหาบางส่วนนั้น อาจจะหมายถึงความไม่สมบูรณ์ของความรู้ในปัญหาที่จะมาทำการวิเคราะห์วินิจฉัยก็ได้ นอกจากนี้ การอิจญ์ติฮาดนั้น เป็นศักยภาพของบุคคลในการกำหนด hukum ของปัญหาต่างๆจากแหล่งที่มาทั้งหลายของ hukum หากผู้ใดมีศักยภาพในการอิจญ์ติฮาดแล้ว ก็สามารถที่จะทำการอิจญ์ติฮาดได้ในทุกๆเรื่อง³⁰

ข) อิบนุค็อบบาม (ابن الصباغ) ซึ่งสังกัดมัซฮับชาฟีอีเห็นว่า การอิจญ์ติฮาดนั้น อาจแยกส่วนได้ ในส่วนที่เกี่ยวกับกฎหมายมรดกเท่านั้น ทั้งนี้ เพราะระหว่างเนื้อหาของกฎหมายมรดกกับส่วนอื่นๆของกฎหมายอิสลามนั้น ไม่มีความเกี่ยวข้องกันเลย ดังนั้น บุคคลคนหนึ่งอาจจะเป็นผู้มุญตะฮิดเฉพาะกฎหมายมรดกอย่างเฉี่ยวเท่านั้น หากมีคุณสมบัติพร้อม³¹

ค) ปราชญ์สาขาวิชาอุศูลุลฟิกฮส่วนใหญ่มีความเห็นว่า การอิจญ์ติฮาดนั้นสามารถแยกส่วนได้ เหตุผลก็คือ มุญตะฮิดนั้นเป็นบุคคลที่รู้ข้อเท็จจริงจากหลักฐาน ทั้งนี้ ภายหลังจากที่ได้ใช้ความพยายามทุกวิถีทางเพื่อให้ได้ข้อเท็จจริง ซึ่งถือได้ว่าได้ดำเนินการอิจญ์ติฮาดอย่างสมบูรณ์แล้ว โดยตนเองจะต้องปฏิบัติตามผลของการอิจญ์ติฮาดดังกล่าวด้วย และไม่อนุญาตให้มุญตะฮิดดังกล่าวหันไปปฏิบัติตามผลการอิจญ์ติฮาดของผู้อื่นอย่างเด็ดขาด

ยิ่งกว่านั้น การถือว่าการอิจญ์ติฮาดนั้น ไม่อาจแยกส่วนได้ ก็เท่ากับถือว่ามุญตะฮิดทุกคนจะต้องรู้ที่มาที่ไปของทุกๆ hukum ซึ่งขัดกับความเป็นจริง เพราะอิมามมาลิกถูกถามถึง 40 ปัญหา ท่านกล่าวตอบว่า ไม่รู้ ถึง 36 ปัญหา³²

2. กรณีที่มุญตะฮิดจะสามารถจะทำการอิจญ์ติฮาดเฉพาะปัญหาเท่านั้น ซึ่งไม่ครอบคลุมปัญหาต่างๆที่อยู่ในบทเดียวกัน อิบнулค็อยยิมมีความเห็นว่า สามารถทำได้ แม้จะมีความสามารถอิจญ์ติฮาดเพียงหนึ่งปัญหากก็ตาม

ความจริง ความเห็นของอิบนุลค็อยยิมในเรื่องนี้ สอดคล้องกับหลักการของอิสลามที่ไม่บังคับให้มนุษย์กระทำความสามารถของตนเอง ทั้งสอดคล้องกับความจำเป็นในปัจจุบันด้วยที่มีปัญหาใหม่ๆที่เกิดขึ้นมากมาย ที่มุญตะฮิดจะต้องทำการอิจญ์ติฮาดเพื่อหา hukum ของปัญหานั้นๆ เป็นปัญหาเฉพาะเรื่อง

ข. อิจญ์ติฮาดในกฎหมายโรมัน³³

การวินิจฉัยข้อกฎหมายในกฎหมายโรมัน อาจมีความคล้ายคลึงบ้างกับอิจญ์ติฮาดในกฎหมาย

³⁰ อัลอุมะรีย, หน้า 170-171

³¹ อัลอิลวานีย, หน้า 71

³² อัลอุมะรีย หน้า 168

³³ ดู มะฮะคอนี, ศูนย์ 1952 *فلسفة التشريع في الاسلام* دارالكتاب بيروت หน้า 146-148

อิสลาม จึงเห็นควรกล่าวถึงเรื่องนี้บ้างพอสังเขป ดังนี้

ในครโรมันเก่า วิชากฎหมาย ถือว่าเป็นวิชาลับเฉพาะหัวหน้าพระ (Pontifex Maximus) เท่านั้นที่รักษาไว้ ต่อมาวิชากฎหมายถูกถ่ายทอดไปยังบรรดาจารย์ทางด้านกฎหมาย (Veteres) แต่วิชากฎหมายเพิ่งจะมีความรุ่งเรืองในสมัยของพระเจ้าจักรพรรดิ Augustus เท่านั้น ในสมัยของพระองค์ได้เกิดสำนักความคิดทางกฎหมายขึ้น สอง สำนัก คือ สำนักของ Praeclius และสำนักของ Sabinus ในคริสต์ศตวรรษที่ 2 ถือได้ว่าเป็นยุคทองของกฎหมายโรมัน เพราะมีนักกฎหมายหลายคนเกิดขึ้น ที่มีชื่อเสียงมาก คือ Gayus, Papianus, Aulpius, Pauls และ Modestinus

นักกฎหมายเหล่านี้และนักกฎหมายอื่นๆ ได้เขียนตำราทางกฎหมายมากมาย ซึ่งได้กลายเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายพระเจ้ายัสติเนียน (Justinian) อันเป็นมรดกทางกฎหมายที่สำคัญของกฎหมายภาคพื้นยุโรป

ความเห็นทางกฎหมาย (Responsa Prudentium) ของนักกฎหมายโรมันในช่วงแรกนั้น เป็นคำตอบสำหรับลูกศิษย์หรือผู้มีส่วนเกี่ยวข้อง ในบางกรณี เป็นคำปรึกษาสำหรับบรรดาผู้พิพากษาโดยไม่มีผลเป็นการผูกมัด แต่ความเห็นและคำปรึกษาเหล่านี้ได้เปลี่ยนสภาพไปในสมัยของ Augustus ซึ่งพระองค์ทรงมอบอำนาจให้นักกฎหมายกลุ่มหนึ่งในการให้คำปรึกษาทางกฎหมาย โดยให้ถือว่า คำปรึกษาดังกล่าวมีผลเป็นการผูกมัดสำหรับบรรดาผู้พิพากษาในคดีที่ได้มีการปรึกษา ทั้งนี้ ปรากฏว่านักกฎหมายท่านอื่นในกลุ่มไม่มีความเห็นที่ขัดแย้งกัน

ในปี ค.ศ. 426 ได้มีการตรากฎหมาย บังคับให้บรรดาผู้พิพากษาต้องยึดตามทัศนะของบรรดานักกฎหมายทั้ง 5 ท่านที่กล่าวมา โดยถือว่า ตำราของนักกฎหมายเหล่านี้ เป็นหลักการที่จะต้องถือปฏิบัติในการพิจารณาตัดสินคดี โดยให้ยึดความเห็นของส่วนใหญ่เป็นหลักหากมีความขัดแย้งกัน แต่ถ้าหากมีความเห็นเท่ากัน ก็ให้ยึดฝ่ายที่มี Papianus เป็นหลัก นอกเหนือจากที่กล่าวมาแล้ว บรรดาผู้พิพากษามีสิทธิที่จะเลือกทัศนะที่เห็นว่ามีหลักการดีกว่า

ทั้งหมดที่กล่าวมา คือ อิทธิพลในการวินิจฉัยข้อกฎหมายของบรรดานักกฎหมาย สำหรับบรรดาผู้พิพากษานั้น ใช่ว่าจะมีบทบาทที่น้อยกว่าแต่อย่างใด ทั้งนี้เพราะ หัวหน้าผู้พิพากษา (Praetor) และบุคคลอื่นๆ ที่มีตำแหน่งสูง ก็มีอำนาจบัญญัติกฎหมายในทางอ้อมได้ ทั้งนี้ ด้วยการเผยแพร่เอกสาร (Edicta Magis Tratum) ตลอดจนถึงหลักการทั่วไปที่ผู้มีตำแหน่งสูงเหล่านี้ได้ถือปฏิบัติในช่วงที่อยู่ในตำแหน่งหน้าที่ด้วย

นอกจากนี้ การรับฟ้องคดีและการตัดสินคดี (Jus Jurisdicendi) และอำนาจเผยแพร่เอกสาร (Jus edicendi) เป็นปัจจัยที่มีความสำคัญไม่น้อยในการก่อตัวของกฎหมายโรมัน ประกอบกับการเปลี่ยนแปลงตามวิวัฒนาการของสังคม

พระเจ้ายัสติเนียนได้รับสิ่งต่างๆ เหล่านี้พร้อมกับกฎหมายของจักรพรรดิทั้งหลาย และได้รวบรวมเป็นประมวลกฎหมายโรมัน (Corpus Juris) อันทำให้ประมวลกฎหมายของพระองค์ครอบคลุมแหล่งที่มาทั้งหลายของกฎหมายโรมันที่มีชื่อเสียง ประมวลกฎหมายดังกล่าวนี้แบ่งเป็น 4 กลุ่ม คือ

มูลบทนิติศาสตร์ (Institutes) ประมวลหลักกฎหมาย (Digeste หรือ Pandeetae) ประมวลกฎหมายเก่า (Codex) และประมวลกฎหมายใหม่ (Novells)

6.2 ดักลิด (التقليد)

ก. ความหมาย

“ดักลิด”(التقليد)เป็นคำภาษาอาหรับ มีหลายความหมาย เช่น การวางสร้อยคอ (وضع القلادة) การมอบหมายงาน (تقليد الأمر) การผูกคอสัตว์ด้วยเชือกเพื่อใช้จูง (تقليد الحيوان) และการเลียนแบบคนอื่น (تقليد الإنسان لغيره)

สำหรับความหมายทางวิชาการของดักลิดนั้น บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮฺได้ให้ความหมายของ “ดักลิด” หลายความหมาย แต่ทั้งหมด มีเนื้อหาสาระเหมือนกัน คือ การยอมรับความคิดเห็นของผู้อื่นโดยไม่มีหลักฐาน* (قبول قول بلا حجة)

ในอัลกุรอานมีการกล่าวถึงดักลิดไว้ในหลายอายะฮฺ แต่เป็นการกล่าวในลักษณะการประณามทั้งสิ้น ตัวอย่างเช่น อัลลอฮฺ ตรัสว่า

وَإِذَا قِيلَ لَهُم تَعَالَوْا إِلَى مَا أَنزَلَ اللَّهُ وَإِلَى الرَّسُولِ قَالُوا حَسْبُنَا مَا وَجَدْنَا عَلَيْهِ آبَاءَنَا
أُولَٰئِكَ كَانَ أَبَاؤُهُمْ لَا يَعْلَمُونَ شَيْئًا وَلَا يَهْتَدُونَ

المائدة : 104

ความว่า “และเมื่อได้มีการกล่าวแก่พวกเขาว่า พวกเจ้าจงมาหาสิ่งที่อัลลอฮฺได้ประทานลงมา และจงมาหาท่านรَسُولเกิด พวกเขาก็กล่าวว่า เพียงพอแล้วสำหรับเราในสิ่งที่เราพบบรรพบุรุษของเราเคยกระทำมา พวกเขาไม่รู้ดอกหรือว่า บรรพบุรุษของพวกเขาไม่มีความรู้และไม่ได้รับแนวทางอันเที่ยงตรงด้วย”

อัลมาอิดะฮฺ : 104

อัลลอฮฺ ตรัสอีกว่า

وَكَذَٰلِكَ مَا أَرْسَلْنَا مِنْ قَبْلِكَ فِي قَرْيَةٍ مِنْ نَذِيرٍ إِلَّا قَالَ مُتْرَفُوهَا إِنَّا وَجَدْنَا آبَاءَنَا
عَلَىٰ أَمَةٍ وَإِنَّا عَلَىٰ آثَارِهِمْ مُقْتَدُونَ

الزخرف : 23

ความว่า “เช่นนั้นแหละ เรามิได้ส่งผู้ตักเตือนก่อนหน้าเจ้าคนใดไปยังตำบลใด

* อัลอะซะซะลียฺ 2 : 387

เว้นแต่ บรรดาผู้พุ่มเพื่อยของตำบลนั้นจะกล่าวว่า แท้จริง เราได้พบ
บรรพบุรุษของเราอยู่บนแนวทางอันนี้ และแน่นอน เราจะดำเนิน
ตามแนวของพวกเขา"

อัซซุคฺฟู : 23

อัลลอฮฺ ตรัสอีกว่า

وقالوا ربنا أطعنا سادتنا وكبراءنا فأضلونا السبيلا

الاحزاب : 67

ความว่า "และพวกเขากล่าวว่า ข้าแต่พระผู้อภิบาลของเรา แท้จริง เราได้
เชื่อฟังบรรดาผู้นำและผู้ใหญ่ของพวกเขา ดังนั้น พวกเขาได้นำให้
พวกเราหลงทาง"

อัลอะหฺซาบ : 67

อายะฮ์ที่กล่าวมานี้ ล้วนเป็นอายะฮ์ที่ประณามการตักลิดหรือการเลียนแบบผู้อื่นโดยไม่รู้เหตุผล
หรือหลักฐานทั้งสิ้น

อะดียฺ อิบน์ หะดีษ รวาทิม เราะฎิยา รายงานว่า

اتيت رسول الله صلى عليه وسلم وفي عنقي صليب فقال : ماذا ؟ الى هذا الوثن
من عنفك ، وانتهيت اليه وهو يقرأ سورة براءة حتى اتى على هذه الآية : " اتخذوا
أحبارهم ورهبانهم أربابا من دون الله قال : فقلت : يا رسول الله انا لم نتخذهم أربابا قال :
بلى ، يخلون لكم ما حرم عليكم فتحلون ، ويحرمون عليكم ما أحل لكم فتحرمونه ؟
قلت : بلى قال : فتلك عبادكم

رواه احمد والترمذي

ความว่า "ฉันได้ไปหาท่านรَسُولุลลอฮฺ (ศ็อลลา) โดยที่คอของฉันมีไม้กางเขน
แขวนอยู่ ท่านก็กล่าวว่า "นี่เป็นอะไร? จงเอาเงวี่ตัวนี้ออกจากคอ
ของเจ้าเถิด" ขณะนั้นท่านกำลังอ่านซูเราะฮฺ บะรออะฮฺ จนผ่าน
อายะฮฺ (ซึ่งมีความว่า) "พวกเขาได้ยึดเอาบรรดาปุโรหิตของพวกเขา
และบาทหลวงของพวกเขา เป็นพระเจ้านอกเหนือจากอัลลอฮฺ"
ฉันจึงกล่าวว่า "โอ้ ท่านรَسُولุลลอฮฺ เราได้ยึดเอาพวกเขาเป็นพระเจ้า
แต่อย่างใด" ท่านกล่าวว่า "ใช่ พวกเขาจะอนุมัติสิ่งต้องห้ามแก่
พวกเจ้า ดังนั้น พวกเจ้าจะถือว่าเป็นสิ่งอนุมัติ ขณะเดียวกันพวกเขา
จะห้ามสิ่งที่อนุมัติแก่พวกเจ้า ดังนั้น พวกเจ้าก็ถือว่าเป็นสิ่งต้องห้าม"

อันกล่าวว่า “ใช่” ท่านกล่าวต่อไปว่า “นั่นคือการอฆาตะฮ์ (การเคาะรฟักดี) ต่อพวกเขา”

รายงานโดย อะหมัดและอัตติรมิซีย์

หะดีษดังกล่าวนี้ถือว่า การยอมรับความเห็นของผู้อื่นและนำมาใช้โดยที่รู้ว่า เป็นความเห็นที่ขัดกับบทบัญญัติของอัลลอฮ์นั้น จะมีผลเท่ากันยกฐานะเจ้าของความเห็นดังกล่าวเป็นเสมือนพระเจ้า

อย่างไรก็ตาม การยอมรับความเห็นของผู้อื่นโดยไม่มีเหตุผล อีกทั้งไม่มีหลักฐานที่แสดงว่าความเห็นดังกล่าวนั้นสามารถนำไปใช้ได้ ถือว่าเป็นการดักลิต ซึ่งครอบคลุมความเห็นที่เป็นผลของการอิญติฮาดของบุคคลดังกล่าวด้วย แต่การปฏิบัติตามอัลกุรอาน สุนนะฮ์ หรืออิญมาอ์ไม่ถือว่าเป็นการดักลิต เพราะอัลกุรอานและหะดีษเป็นหลักฐานที่ทุกคนจะต้องปฏิบัติตาม จะเห็นได้ว่า การอิญติฮาดนั้น จะทำได้ในสองกรณีเท่านั้น คือ ในกรณีที่ไม่มีตัวบทกำหนดทุกม และในกรณีที่มีหลายตัวบทที่มีความขัดแย้งกัน จึงจำเป็นจะต้องประสานระหว่างตัวบทเหล่านี้ หรือยึดตัวบทที่มีหลักฐานหนักแน่นกว่าหากประสานกันไม่ได้ สำหรับอิญมาอ์ ก็มีหลักฐานที่แสดงว่า เป็นแหล่งที่มาของทุกม ดังนั้น การปฏิบัติตามอิญมาอ์จึงไม่ถือว่าเป็นการดักลิตเช่นกัน

ปรากฏการณ์การดักลิต ได้เริ่มเกิดขึ้นในสังคมมุสลิมหลังจากศตวรรษแห่งความดิงามได้ผ่านพ้นไป คือประมาณต้นศตวรรษที่ 4 เมื่อชาวมุสลิมได้มีการยึดมั่นตามแนวทางของหนึ่งในสี่ มัซฮับซึ่งเป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป ต่อมา เมื่อปลายศตวรรษที่ 4 การดักลิตได้กลายเป็นแนวปฏิบัติอันเป็นที่ยอมรับโดยทั่วไป เมื่อบรรดาปราชญ์กฎหมายอิสลามได้ประกาศปิดประตูการอิญติฮาด ทั้งได้กำหนดให้บรรดาผู้ทำหน้าที่เป็นผู้พิพากษาและมุฟตีย์ ต้องยึดตามทัศนะของ สี่ มัซฮับที่ประชาชาติยอมรับ³⁵

ข. ทัศนะของนักปราชญ์กฎหมายอิสลามเกี่ยวกับ “ดักลิต”

บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิกฮ์ มีความเห็นที่หลากหลายเกี่ยวกับดักลิตว่า กระทำได้หรือไม่ บางทัศนะเห็นว่า การดักลิตนั้นเป็นสิ่งต้องห้าม ในทางตรงกันข้าม มีทัศนะที่เห็นว่า การดักลิตนั้น เป็นสิ่งวาญิบ แต่ตามทัศนะของปราชญ์ส่วนใหญ่ จะจำแนกกระหว่างบุคคลที่เป็นมุญญตะฮิดกับบุคคลทั่วไปดังต่อไปนี้³⁶

ผู้ที่อยู่ในระดับมุญญตะฮิดนั้น ไม่อนุญาตให้ดักลิตผู้อื่นอย่างเด็ดขาด เพราะการดักลิตนั้นไม่ใช่หนทางที่จะนำไปสู่ความรู้ที่แท้จริง แต่สำหรับบุคคลทั่วไปนั้น จะต้องปฏิบัติตามมุญญตะฮิดคนใดคนหนึ่งอย่างแน่นอน ทั้งนี้ ตามทัศนะของปราชญ์ส่วนใหญ่ โดยมีเหตุผลดังต่อไปนี้

1. อัลลอฮ์ ได้ตรัสว่า

³⁵ มุซา มุฮัมมัด ยุซุฟ 1961 المدخل لدراسة الفقه الاسلامي ثمرةครั้งที่ 2 ไซโร คารุสสิกิริลอะเราะบีย หน้า 61

³⁶ อัชชูชัยบีย์ หน้า 1126-1127.

فاسألوا أهل الذكر إن كنتم لا تعلمون

النحل : 43

ความว่า "ดังนั้น พวกเจ้าจงสอบถามผู้ที่มีความรู้เถิด หากมันพวกเจ้าไม่รู้"

อันนะหฺล : 43

1

อายะฮ์นี้ คงครอบคลุมมุสลิมทุกคนที่ไม่มีความรู้ และครอบคลุมทุกปัญหาที่ขาดความรู้ ดังนั้น การยอมรับคำตอบจากผู้รู้และนำไปปฏิบัติ นั้น เป็นสิ่งที่ชอบตามความหมายของอายะฮ์ที่กล่าวมา

2. เป็นมติเอกฉันท์ของบรรดาเศาะฮาบะฮ์และตาบิอิน โดยพวกเขาได้ให้ฟัตวาแก่บุคคลทั่วไปที่มากามหุคมของปัญหาต่างๆที่เกิดขึ้น โดยฟัตวาของพวกเขาได้รับการนำเอาไปปฏิบัติโดยประชาชนทั่วไป ซึ่งการกระทำเช่นนี้ เป็นที่ยอมรับของชาวมุสลิมในทุกยุคสมัยโดยไม่มีใครปฏิเสธ จึงถือไว้ว่าเป็นอิจญ์มาฮฺ ให้กระทำได้

3. อัจญ์ติฮาดนั้น เป็นความสามารถระดับสูงมากๆ มีน้อยคนมากที่มีศักยภาพจะเป็นมุญญ์ตะฮิดได้ หากถือว่า การดักลิดนั้นใช้ไม่ได้ ก็หมายความว่า ทุกคนจะต้องเป็นมุญญ์ตะฮิด แต่ในทางปฏิบัตินั้นทำไม่ได้ เพราะเป็นการสั่งให้กระทำในสิ่งที่เกินขอบเขตความสามารถของคนทั่วไปที่จะกระทำได้

อีกอย่างหนึ่ง มุสลิมทุกคนจะต้องรู้บทบัญญัติต่างๆที่จะนำมาใช้ แต่การบัญญัติให้ทุกคนพัฒนาตัวเองถึงขั้นเป็นมุญญ์ตะฮิดนั้น จะทำให้เกิดความยากลำบาก ไม่สามารถประกอบอาชีพหารายได้หรือประกอบภารกิจอื่นๆ ทางโลกได้

สำหรับผู้ที่มีความรู้ที่ไม่ถึงขั้นมุญญ์ตะฮิด แต่มีคุณสมบัติดีกว่าคนทั่วไป บรรดาปราชญ์สาขาวิชาอุศุลฟิฏฮเห็นว่ จะต้องปฏิบัติตามมุญญ์ตะฮิดคนใดคนหนึ่ง เพราะมีได้อยู่ในระดับที่จะเป็นมุญญ์ตะฮิด แต่ผู้เขียนเห็นว่า ผู้ที่มีความรู้ นั้น น่าที่จะศึกษาถึงหลักฐานของแต่ละหุคม เพราะโดยการศึกษาวิเคราะห์ตัดสินนั้น จะทำให้สามารถเลือกหุคณที่มีหลักฐานหนักแน่นกว่านำไปปฏิบัติ ซึ่งการกระทำเช่นนี้ จะทำให้เขามีฐานะดีกว่ามุกอลลิด โดยยกฐานะเป็นผู้ปฏิบัติตามหรือมุคตะบีย

ค. ความแตกต่างระหว่างดักลิดกับ "อิตติบาอ" (ع 641)

การดักลิดนั้นคือ การยอมรับความคิดเห็นของผู้อื่นนำมาปฏิบัติ โดยที่ไม่รู้หลักฐานของความคิดเห็นดังกล่าว ตามที่ได้กล่าวมาแล้ว

สำหรับ "อิตติบาอ" ซึ่งมีความหมายว่า การปฏิบัติตามนั้น หมายถึง การที่ผู้ปฏิบัติตามยึดตามแนวทางของผู้ที่ถูกปฏิบัติตาม โดยเข้าใจวิธีการกำหนดหุคม ที่กระทำโดยผู้ที่ถูกปฏิบัติตามเป็นอย่างดี ดังนั้น อิตติบาอ คือการยอมรับความคิดเห็นของผู้อื่น โดยเห็นด้วยกับหลักฐานซึ่งเป็นที่มาของความเห็นดังกล่าว พร้อมทั้งมั่นใจในความถูกต้องของความคิดเห็นนั้นๆ³⁷

³⁷ อัจญ์ติฮัด, 2 : 1121

6.3 ฟัตวา (الفتوى)

ก. ความหมาย

- “ฟัตวา” (الفتوي) คือ การให้คำเฉลย หรือคำชี้ขาดต่อปัญหาที่เกี่ยวกับ hukum
 “อิฟตาอ์” (الإفتاء) คือ การให้ข้อเฉลย หรือคำชี้ขาดต่อปัญหาที่เกี่ยวกับ hukum
 “มุฟตี” (المفتي) คือ ผู้ที่ทำหน้าที่ให้ข้อเฉลย หรือคำชี้ขาดที่เกี่ยวกับ hukum

ข. คุณสมบัติของมุฟตี

ผู้ที่จะเป็นมุฟตีได้นั้น จะต้องเป็นมุญตะฮิด เพราะการให้คำตอบต่อคำถามนั้น ผู้ตอบจะต้องอาศัยความรู้ที่ชัดเจนมาก ผู้ที่มีใช้มุญตะฮิดนั้น ถึงแม้ว่าจะมีความรู้บ้างก็ตาม-แต่ก็ยังเป็นผู้ปฏิบัติตาม การวิเคราะห์และวินิจฉัยของผู้อื่น จึงไม่ถือว่าเป็นผู้รู้ที่แท้จริง ปราชญ์บางท่านจึงได้ให้ความหมายของ มุฟตีว่าเป็น มุญตะฮิด โดยจะต้องมีคุณสมบัติของมุญตะฮิดทุกประการ ยิ่งกว่านั้น เพื่อให้คำฟัตวา มีความถูกต้อง ผู้เป็นมุฟตีต้องรู้รายละเอียดของเหตุการณ์ที่เป็นปัญหา รู้จิตใจของผู้ขอคำฟัตวาและรู้ สภาพแวดล้อมที่ผู้ขอฟัตวาใช้ชีวิตอยู่ด้วย เพื่อจะได้คาดการณ์ผลของคำฟัตวาได้อย่างถูกต้อง ทั้งนี้เพราะ ระหว่างการอิจญ์ติฮาดและการอิฟตาอ์นั้น มีความแตกต่างกันคือ การอิจญ์ติฮาดนั้น กระทำได้ทั้งกรณีที่มีคำถามหรือไม่มีคำถาม แต่การอิฟตาอ์นั้น จะกระทำได้ก็ต่อเมื่อมีเหตุการณ์ที่เกิดขึ้นจริงเท่านั้น โดย มุฟตีจะทำหน้าที่ค้นหาคำบัญญัติของปัญหานั้นๆ³⁸ แต่ในกรณีที่สังคมขาดมุญตะฮิดและคนทั่วไปไม่ อารู้กฎหมายได้ นอกจากจะต้องอาศัยผู้รู้ ในกรณีเช่นนี้ นักวิชาการเห็นว่า การปฏิบัติตามผู้รู้ถือว่า ใช้ได้ แต่จะต้องเป็นผู้รู้ในระดับมุญตะฮิดของมัซฮับด้วยคือ รู้กฎเกณฑ์ของมัซฮับที่ตนปฏิบัติตามอยู่ และสามารถนำเอากฎเกณฑ์เหล่านั้นมาประยุกต์ใช้กับปัญหาที่เกิดขึ้นใหม่ได้เป็นอย่างดี เพราะผู้ที่อยู่ใน ระดับนี้ ย่อมมีลักษณะที่แตกต่างจากบุคคลทั่วไปอย่างเห็นได้ชัด³⁹

สำหรับบุคคลที่คนทั่วไปจะขอคำฟัตวาได้นั้น ต้องเป็นบุคคลที่ทุกคนรู้ว่า เป็นผู้ที่มีความรู้และเป็นอัครด้วย หากในเมืองหนึ่งมีมุฟตีเพียงคนเดียว คนทั่วไปจะต้องถามเฉพาะมุฟตีผู้นั้นเท่านั้น แต่ถ้าหากมีหลายคน ก็สามารถถามใครก็ได้ โดยไม่จำเป็นต้องถามผู้ที่รู้ที่สุดในบรรดามุฟตีเหล่านั้น โดยมีเหตุผลดังต่อไปนี้⁴⁰

ก. คำตรัสของอัลลอฮ์ ที่ว่า

فاسالوا أهل الذكر إن كنتم لا تعلمون

24 : لنحل

³⁸ อัลบะฮัยลีย์, 2 : 1156

³⁹ อัลอามดี, 3 : 255

⁴⁰ อัลบะฮัยลีย์, 2 : 1164-1166

ความว่า “ดังนั้น พวกเจ้าจงสอบถามผู้ที่มีความรู้ หากพวกเขารู้”

อันนะฮล : 42

ซึ่งครอบคลุมผู้รู้ทุกคน โดยความรู้ของแต่ละคนนั้นมีระดับที่แตกต่างกันอย่างแน่นอน

ข. เป็นมติเอกฉันท์ของบรรดาเศาะฮาบะฮฺว่า ผู้รู้ทุกคนสามารถให้ฟัตวาได้ ไม่จำเป็นต้องขอฟัตวาจากผู้รู้ที่รู้ที่สุดเท่านั้น

ค. การที่จะให้ประชาชนทั่วไปจัดลำดับผู้รู้ตามลำดับความรู้แต่ละคนนั้น ค่อนข้างทำได้ยาก ดังนั้น ประชาชนจึงสามารถขอคำฟัตวาจากผู้รู้คนไหนก็ได้

ค. ความแตกต่างฟัตวากับเกาะฎอฮ์ (عظا) ⁴¹

ความหมายของฟัตวานั้นได้กล่าวมาแล้ว สำหรับความหมายของเกาะฎอฮ์ คือการพิจารณาชี้ขาดข้อกฎหมายที่กระทำโดยผู้พิพากษา ซึ่งได้รับการแต่งตั้งจากผู้มีอำนาจบริหารประเทศ ทั้งคดีฝ่ายเดียวหรือคดีสองฝ่าย โดยคำชี้ขาดดังกล่าวนี้มีผลบังคับ โดยทุกฝ่ายจะต้องปฏิบัติตามทุกกรณี เกาะฎอฮ์จึงมีบทบาทในการดำรงชีวิตของมนุษย์ในการยุติความขัดแย้งต่างๆ ในสังคม ทั้งยุติความขัดแย้งทางด้านทัศนะในกรณีที่ได้มีการพิจารณาพิพากษาแล้วด้วย

ระหว่างฟัตวากับเกาะฎอฮ์ มีความแตกต่างกันดังต่อไปนี้⁴²

1. หุกมประเภทอิบาดะฮฺทั้งหลาย สามารถดำเนินการฟัตวาได้ แต่ไม่อาจดำเนินการเกาะฎอฮ์ได้
2. ฟัตวานั้น จะมีผลบังคับต่อผู้ขอคำฟัตวาที่ดักลิตมัซฮับของมุฟตี แต่จะไม่มีผลบังคับหากเขาไม่ได้ดักลิตมัซฮับของมุฟตี ผิดกับเกาะฎอฮ์ที่มีผลบังคับในทุกกรณี
3. ปัญหาที่มุฟตีคนใดได้ให้คำฟัตวาแล้ว มุฟตีท่านอื่นยังสามารถพิจารณาให้คำฟัตวาที่แตกต่างกันได้ แต่ปัญหาที่ได้มีการเกาะฎอฮ์แล้วไม่อาจถูกยกเลิกโดยการเกาะฎอฮ์ของผู้อื่นได้อีก ยกเว้นในกรณีที่ได้รับการพิจารณาในระดับที่สูงกว่าเท่านั้น
4. การฟัตวาสามารถกระทำได้โดยทุกคนที่มีคุณสมบัติ ทั้งผู้ที่เป็นไท เป็นทาส ผู้ชาย ผู้หญิง ผู้อ่านไม่ออก เขียนไม่ได้ และคนไข้ก็สามารถฟัตวาด้วยการเขียน ผิดกับการเกาะฎอฮ์
5. การฟัตวาสามารถกระทำได้กับทุกคน ทั้งผู้ที่อยู่ต่อหน้าหรือลับหลัง ญาติสนิทหรือผู้ที่มิได้เป็นญาติ ผิดกับเกาะฎอฮ์ที่ไม่อาจดำเนินการต่อบุคคลที่อยู่ลับหลังได้ นอกจากนั้น ไม่อาจดำเนินการกับบุคคลที่เป็นญาติสนิทได้อีกด้วย

وصلی الله وسلم علی نبینا وحبیبنا محمد وعلی اله وصحبہ ومن تبعہم باحسان الی یوم

الدین ' وسلام علی المرسلین والحمد لله رب العالمین '

⁴¹ อัลอุมะรีย, 44-45

⁴² อัลอุมะรีย, 45-48

บทปิดท้ายเล่ม

ภายหลังจากที่ใช้ความพยายามเป็นเวลานานในการปรับปรุงแก้ไขเพิ่มเติม ก็หวังเป็นอย่าง
มากว่า หนังสือเล่มนี้สามารถนำเสนอเนื้อหาสาระทางด้านวิชาอุศุลฟิกฮ์ที่ค่อนข้างสมบูรณ์มากยิ่งขึ้น
เนื้อหาของวิชานี้จะเกี่ยวข้องกับหลักการ กฎเกณฑ์ และวิธีการของวิชากฎหมายอิสลาม หรืออีกนัยหนึ่ง
อาจจะถือได้ว่า เนื้อหาของวิชานี้เกี่ยวข้องกับระเบียบวิธีการวิจัยทางกฎหมายอิสลามโดยตรง ซึ่งทุกคนที่
จะแสดงความเห็นในประเด็นที่เกี่ยวข้องกับกฎหมายอิสลามจะต้องเข้าใจอุศุลฟิกฮ์อย่างถ่องแท้ ไม่เช่น
นั้นแล้วก็จะเหมือนผู้ที่พยายามทำอะไรสักอย่างที่ตัวเองไม่มีพื้นฐานเลย เพียงแต่อาศัยความนึกคิด
ของตัวเองอย่างเลื่อนลอย โดยมีได้ดั่งบนพื้นฐานของหลักวิชาการอย่างแท้จริง จึงไม่มีน้ำหนักหรือคุณค่า
ใดๆ ทั้งสิ้นที่จะอ้างความถูกต้องหรือความชอบธรรม

จึงมีความจำเป็นที่ผู้รู้หรือนักวิชาการด้านอิสลามศึกษาที่จะต้องเรียนรู้เนื้อหาสาระของวิชานี้
ซึ่งเป็นทั้งกรอบและกฎเกณฑ์เพื่อให้เกิดการคิดหรือการวิเคราะห์อยู่ในแนวทางของอิสลามอย่างแท้จริง แต่
สำหรับนักกฎหมายอิสลามแล้ว การมีความรู้สึกถึงขั้นสามารถนำเอาหลักการและกฎเกณฑ์ต่างๆ ของ
วิชานี้มาประยุกต์ใช้ในการอธิบายบทบัญญัติต่างๆ ของกฎหมายอิสลามได้เป็นอย่างดี ทั้งสามารถนำกฎ
เกณฑ์และหลักการของวิชานี้ไปใช้ในการวิเคราะห์วินิจฉัยข้อบัญญัติของปัญหาใหม่ๆ ได้อีกด้วย ซึ่งถือว่าเป็น
การอิจญ์ติฮาดในยุคปัจจุบัน วิชานี้จึงถือว่ามีความจำเป็นมากสำหรับนักกฎหมายอิสลาม

การอิจญ์ติฮาดหรือการวิเคราะห์วินิจฉัยข้อกฎหมายอิสลามนั้นแม้ว่าได้ถูกปิดประตูในการดำเนิน
การโดยดุฆฎิตั้งแต่กลางศตวรรษที่สี่ของอิจญ์เราะห์ศักราชก็ตาม แต่วิชาอุศุลฟิกฮ์ซึ่งเป็นเครื่องมือใน
การอิจญ์ติฮาดยังคงได้รับความเอาใจใส่ตลอดมาโดยไม่หยุดยั้ง ทั้งทางการศึกษาเรียนรู้และการวิจัย จึง
เอื้อต่อการอิจญ์ติฮาดที่ได้รับการฟื้นฟูมาใหม่เกือบครึ่งศตวรรษมาแล้ว จนในที่สุดการอิจญ์ติฮาดก็เป็น
ที่ยอมรับในทางปฏิบัติโดยดุฆฎิอีกครั้ง ทั้งมีบทบาทที่ค่อนข้างสูง โดยเฉพาะในการกำหนดบทบัญญัติของ
กฎหมายอิสลามที่เกี่ยวกับการเงินและการธนาคาร

อย่างไรก็ตาม เนื่องจากหลักฐานสำคัญของกฎหมายอิสลาม คือ อัลกุรอานและสุนนะฮ์ ซึ่ง
ทั้งสองเป็นหลักฐานที่เป็นภาษาอาหรับ จึงหลีกเลี่ยงไม่ได้ที่ผู้เป็นนักกฎหมายอิสลามจะต้องมีความรู้ทาง
ด้านภาษาอาหรับในระดับที่สามารถเข้าใจความหมายของข้อความที่เป็นภาษานี้ได้เป็นอย่างดี นอกจากนี้
การมีความรู้เกี่ยวกับภาษาอาหรับยังช่วยให้สามารถติดตามงานวิชาการทางด้านกฎหมายอิสลามใน
ประเด็นต่างๆ ที่ตนเองติดตามอยู่ซึ่งส่วนใหญ่จะเขียนเป็นภาษาอาหรับได้อีกด้วย

ผู้เขียนหวังว่า หนังสือเล่มนี้จะเป็นประโยชน์มากพอสมควรสำหรับผู้ที่กำลังศึกษากฎหมาย
อิสลาม ทั้งหวังว่าจะมีนักวิชาการสาขาวิชา อุศุลฟิกฮ์ที่จะมาขยายเนื้อหาของวิชานี้ทั้งเชิงลึกและ
เชิงราบต่อไป

เอกสารอ้างอิง

ภาษาไทย

1. สมยศ เชื้อไทย, 2539 ความรู้นิติปรัชญาเบื้องต้น พิมพ์ครั้งที่ 3 กรุงเทพฯ บริษัทการพิมพ์วิญญูชน จำกัด
2. หยุต แสงอุทัย, 2538 ความรู้เบื้องต้นเกี่ยวกับกฎหมายทั่วไป พิมพ์ครั้งที่ 2 ส. ประการพริก
3. อิสมาแอ อาลี, 2546 กฎหมายมรดกและพันธุกรรมอิสลาม ปัตตานี โรงพิมพ์มิตรภาพ ภาษาอาหรับ
3. คีออลลาฟา, อับดุลวะฮฺยาบ 1972 علم أصول الفقه พิมพ์ครั้งที่ 10 คูเวต ดารุลเกาะลัม
4. คีออลลาฟา, อับดุลวะฮฺยาบ 1972 مصادر التشريع الاسلامى คูเวต ดารุลเกาะลัม
5. มูซา, มุฮัมมัดบูซุฟ 1961 المدخل لدراسة الفقه الاسلامى พิมพ์ครั้งที่ 2 ไคโร ดารุลฟิกริลอะเราะบีย
6. อิบน์อุลก็อยyim, 1968 اعلام الموقعين ไคโร ส.อัลหาวญ์ อับดุลสะลาม บิน ชักรุน
7. อับซาฟีอีย, มุฮัมมัด อิบน์อิดริส الرسالة 1979 มักตะบะฮฺ ดารุตุรอุษ
8. อับซาฟีอีย, อับดุลฮาก อิบรอฮีม อิบน์มูซา 1997 الموافقات ชาอูดี ฮารเบีย ดารอับนุอ์ฟฟาน
9. อับซุฮัยลีย, วะฮฺบะฮฺ اصول الفقه الاسلامى ดามัสกัส ดารุลฟิกริ
10. อับซันก็ฎีย, มุฮัมมัดอะมีน, มปพ. مدحه اصول الفقه มะดีนะฮฺ, มหาวิทยาลัยอิสลามแห่งมะดีนะฮฺ
11. อับซัรกอ, มุศเตาะฟา 1967 1968 المدخل الفقهي العام ดามัสกัส ส.อลิฟบารี อัลอะดีษ
12. อัตุรกี, อับดุลลอฮฺ 1980 اصول مذهب الامام احمد رียาด มักตะบะตุรริยาต อัลหะดีษะฮฺ
13. อัตุรกูมานีย, อัदनาน 1981 ضوابط العقد เจดดาห์ ดารุซซุรุก
14. อัลก็ฎอน, ม้านาฮฺ 1976 مباحث في علوم القرآن เบรุต มุฮัสสะสะฮฺ อรริชาละฮฺ
15. อัลคิน, มุศเตาะฟา 1972 اثر الخلاف في القواعد الاصولية เบรุต มุฮัสสะสะฮฺ อรริชาละฮฺ
16. อัลคุฏาะรีย, มุฮัมมัด 1965 اصول الفقه อียิปต์ อัลมักตะบะฮฺ อัตุรริยะฮฺ อัลกูบรอ
17. อัลอามีดี, อาลี 1981 الاحكام في أصول الاحكام เบรุต ดารุลฟิกริ
18. อัลสะบฎีย, ญะลาละุดดีน الاشباه والنظائر ไคโร ดารุอิฮยาอุลคุตุบิลอะเราะบียะฮฺ มปพ.
19. อัลลีบาอีย, มุศเตาะฟา السنة ومكانتها في التشريع الاسلامى พิมพ์ครั้งที่ 4 เบรุต อัลมักตะบะตุลอิสลามีย
20. อัลอัลบานีย, มุฮัมมัดนาศิร 1979 ارواء الغليل เบรุต อัลมักตะบะตุลอิสลามีย
21. อัลฮัยษะมีย, อับบักร์ 1982 مجمع الزوائد เบรุต ดารุลกิตาบีลอะเราะบีย
22. อัลฆะชะลีย, อับูฮามิด 1322 المستصفى อียิปต์ โรงพิมพ์อัลอะมีรียะฮฺ
23. อัลฆะชะลีย, อับูฮามิด 1971 شفاء الغليل พิมพ์ครั้งที่ 1 แบกแดด
24. อับซาฟานีย, มุฮัมมัด อาลี มปพ. ارشاد الفحول เบรุต ดารุลฟิกฮฺ
25. อับญะฮฺฮาน, มะหฺมูด 1981 تيسر مصلح الحديث เบรุต ดาร์ อัลกูอาน อัลกะรีม
26. อัลอัลวานีย, ตอฮา ญาบิร 1979 الاجتهاد والتقليد ดารุลอันศอริ ไคโร

27. อัลอุมะรียฺ, นาดียะฮฺ ชะรีฟ 1981 الاجتهاد มุฮัสนะสะฮฺอิรริชาละฮฺ เบรุต
28. อัลอุมัยมีน, มุฮัมมัด อบนุ ศอลิหฺ มปป الاصول من علم الاصول ريبات دارุ ฎียัยยะฮฺ
29. อัลมะฮฺมะศอนียฺ, ศุบฮียฺ 1952 فلسفة التشريع في الاسلام دارুলกัซซาฟ เบรุต
30. อันนะวาวิียฺ,ยะหฺยา อิบนุ ชะร็อฟ 1974 المجموع เจดดาห์ มักตะบะตุลอิรชาด
31. อิบnulก็อบบีน, 1968 اعلام الموقعين อีิปต์ สำนักพิมพ์ อัลฮาจญ์ अबดุลสะลาม อบิน ซักรุน